

Derecho Romano

Módulo Autoformativo 5



Universidad
Centroamericana



8880101

Educación
a Distancia

340.54
C-828

C4



UNIVERSIDAD CENTROAMERICANA
Facultad de Ciencias Jurídicas
Modalidad de Educación a Distancia

*Cuide los libros.
No los raye, ni los ensucie.
Cuidar las cosas ajenas evita
problemas.*

DERECHO ROMANO
MÓDULO AUTOFORMATIVO NO. 5

Fecha:	13-05-08
Asignatura:	-
Curso:	Derecho
Procedimiento:	- Reg 200888010



Universidad Centroamericana (UCA)

Directora de Educación a Distancia

Msc. Rosa Amelia Ruiz Narváez

Coordinador

Msc. Christian Robleto Arana

Autores de Contenido

Lic. Ivania del Socorro Cortés García

Msc. Cristian Robleto

Metodóloga

Msc. Melba Batres Villarreal

Revisaron en calidad de especialistas en contenido

Dr. Jairo José Guzmán

Lic. Norman Campos Valerio

Diagramación

Lic. Marely Valdez Salazar

Impresión

XEROX – UCA

Diciembre, 2003

INDICE

Presentación general del módulo autoformativo no. 5.....	9
PRESENTACIÓN GENERAL.....	11
OBJETIVOS GENERALES.....	12
DESCRIPCIÓN DE LAS UNIDADES AUTOFORMATIVAS.....	12
METODOLOGÍA GENERAL DE ESTUDIO Y AUTOEVALUACIÓN.....	13
EVALUACIÓN DIAGNÓSTICA DEL MÓDULO.....	14
ORIENTACIONES GENERALES.....	14
UNIDAD AUTOFORMATIVA I EVOLUCIÓN DEL ESTADO ROMANO Y DERECHO DE PERSONAS Y FAMILIA.....	15
Presentación de la unidad.....	17
Objetivos de la unidad.....	17
A. DEFINICIÓN E IMPORTANCIA DEL ESTUDIO DEL DERECHO ROMANO	19
1. Definición	19
2. Conceptos y terminología de los romanos.....	19
3. Importancia y utilidad del estudio del Derecho Romano.....	21
B. FORMACIÓN Y DESARROLLO DEL DERECHO ROMANO	23
1. Monarquía (753-510 a.C.).....	23
a. Organización de las instituciones públicas bajo la Monarquía	25
b. Características del derecho en la Monarquía	26
c. Fuentes formales del derecho en la Monarquía.....	27
ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE NO. 1.....	29
2. La República.....	29
a. Formación de la República (509-265 a.C.)	29
b. Instituciones políticas en la República	30
c. Fuentes formales del derecho en la República.....	32
3. Características del derecho preclásico	35
ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE NO. 2.....	36
4. El Imperio.....	37
a. Primera fase del Imperio: el "Principado"	38
b. Segunda fase del Imperio: la "Autocracia"	41
ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE NO. 3.....	46
C. EL DERECHO DE PERSONAS Y DERECHO DE FAMILIA	47
1. Concepto de persona	47
2. Comienzo y extinción de la persona física.....	48

3. Clases de personas	49
ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE NO. 4.....	61
5. La tutela	76
a. Tutela de los impúberes.....	78
b. Requisitos para ser tutor.....	78
c. Designación del tutor	78
d. Funciones del tutor	79
e. Obligaciones del tutor	80
f. Acciones que derivan de la tutela	81
g. Causas de extinción de la tutela	81
h. Tutela de las mujeres púberes.....	81
6. Curatela	82
a. De la curatela de los furiosos.....	82
b. Curatela de los pródigos.....	82
c. Curatela de los menores de veinticinco años	83
ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE NO. 5.....	84
7. Las personas morales	84
a. Las corporaciones.....	84
b. Las fundaciones.....	85
HOJA DE RESPUESTAS.....	87
GLOSARIO.....	102
BIBLIOGRAFÍA.....	103
UNIDAD AUTOFORMATIVA II DERECHO REALES Y PERSONALES DEL DERECHO ROMANO.....	105
PRESENTACIÓN.....	107
OBJETIVOS.....	107
A. DERECHOS REALES	109
1. De las Cosas	109
2. Clases de Cosas.....	110
a. Res Divini Iuris.....	111
b. Res Humani Iuris.....	111
c. Res Mancipi y Nec Mancipi.....	112
d. Res Corporales.....	112
e. Res Incorporales.....	113
f. Fundos itálicos y provinciales	113
g. Cosas fungibles y no fungibles	113
h. Cosas consumibles y no consumibles	113
i. Divisibles e indivisibles.....	113
j. Cosas simples y compuestas.....	114
k. Cosas principales y accesorias. Frutos.....	114
ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE NO. 1.....	116

3. Derechos Reales	117
a. Concepto.....	117
b. Elementos	117
c. Diferenciación conceptual entre el derecho real con los derecho de personales u obligaciones	117
d. Clases de Derechos Reales	119
e. Modos de adquirir la propiedad	124
f. Protección de la propiedad	134
ACTIVIDAD DE AUTOPRENDIZAJE NO. 2.....	136
4. La Posesión	136
5. De las Servidumbres.....	141
6. Derechos Reales de Garantías.....	150
a. Fiducia Y Pignus	150
b. Hipoteca.....	151
c. Derecho Real de Superficie	153
d. Del Jus In Agro Vectigali	153
ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE NO. 3.....	155
B. DERECHOS PERSONALES	157
1. Evolución histórica.....	157
a. Venganza privada	157
b. Composición voluntaria.....	157
c. Composición legal.....	157
d. Bonorum venditio	157
e. Bonorum distractio	158
2. Concepto de obligaciones	158
3. Elementos de las obligaciones	159
4. Fuentes de las obligaciones	162
5. Clases de Obligaciones	163
a. Obligaciones divisibles e indivisibles	163
b. Obligaciones genéricas y específicas.....	164
c. Obligaciones Alternativas y facultativas.....	164
d. Obligaciones de dinero	165
e. Obligaciones Ambulatorias	165
f. Obligaciones Parciarias , cumulativas y solidarias	165
g. Obligaciones de Derecho Civil y de Derecho de Gentes.....	166
h. Obligaciones de Derecho Estricto y de Buena Fe	167
i. Obligaciones Civiles y Naturales.....	167
6. Formas de extinción de las obligaciones	168
a. El Pago	168
b. La Novación	168
c. Compensación	168
d. Contrarius Actus	168
e. Pactum de non petendo.....	168
f. Plazo y la Condición	169
g. Transacción	169
h. Confusión.....	169
i. Imposibilidad	169
j. Prescripción Liberatoria	169
k. Concurso de dos causas lucrativas	170

ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE NO. 4.....	170
C. DE LOS CONTRATOS	171
1. Nociones generales de los contratos.....	171
2. Desarrollo histórico de los contratos en el derecho romano.....	171
3. Elementos de los Contratos.....	172
a. Elementos esenciales.....	172
b. Elementos naturales.....	178
c. Elementos Accidentales.....	178
4. Clasificación de los contratos.....	179
a. Clasificación según las Institutas.....	179
b. De los Contratos Reales.....	180
c. Contratos consensuales.....	183
d. Contratos Innominados.....	188
e. Pactos que reconocieron los Romanos, como formas de contratación.....	188
f. Donación.....	189
g. Otros Contratos.....	189
ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE NO. 5.....	190
RESUMEN DE LA UNIDAD.....	191
EVALUACIÓN DE LA UNIDAD.....	191
HOJA DE RESPUESTAS.....	192
GLOSARIO.....	197
BIBLIOGRAFÍA.....	198
UNIDAD AUTOFORMATIVA III DERECHO DE SUCESIONES Y DERECHO PROCESAL ROMANO.....	201
PRESENTACIÓN.....	203
OBJETIVOS.....	203
A. DERECHO DE SUCESIONES	205
1. Derecho de sucesiones.....	205
a. Nociones generales.....	205
b. Clasificación.....	205
c. La sucesión universal Mortis Causa.....	206
d. Objeto de la herencia.....	207
e. ¿Quiénes pueden ser herederos?.....	207
f. Capacidad del heredero.....	207
g. Designación del heredero (Delatio hereditatis).....	208
h. Hereditas iacens et vacans.....	208
ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE NO. 1.....	209
B. SUCESIÓN TESTAMENTARIA (EL TESTAMENTO).....	211
1. Concepto.....	211
2. Formas de testar.....	211

a. Formas del Derecho Civil.....	211
b. Derecho pretoriano	212
c. Derecho del Bajo imperio.....	212
d. Formas de testar en el derecho Justiniano.....	212
3. Interpretación del testamento	214
4. Capacidad activa y pasiva que se requería en los testamentos.....	215
5. Institución del heredero.....	215
6. Ius Acrescendi	217
7. Sustitución del heredero	217
a. Sustitución vulgar.....	217
b. Sustitución pupilar.....	217
c. Sustitución cuasi pupilar	217
8. Desheredación.....	218
9. Invalidez del testamento	219
a. Nulidades ab initio (anteriores a la elaboración del testamento)	219
b. Nulidades posteriores al otorgamiento del Testamento.....	219
c. Adiciones al testamento	220
10. Herederos necesarios y voluntarios.....	220
11. Adquisición y repudiación de la herencia.....	220
a. Efectos de la adquisición	221
b. Beneficio del inventario de la herencia y la Bonorum Separatio.....	221
12. Los legados	222
a. Concepto.....	222
b. Clases de legados	223
c. Efectos legales de los legados.....	223
d. Cosas susceptibles de legado	223
e. Derechos del legatario	224
f. Derechos de acrecer de los legados.....	224
g. Restricciones de los legados	225
h. Revocación y nulidad de los legados.....	225
ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZJE NO. 2.....	226
C. SUCESIÓN AB INTESTATO.....	227
1. Según el Ius Civile	227
2. Sucesión Ab Intestato conforme al derecho pretoriano.....	227
3. Reformas del derecho imperial.....	228
4. El sistema de las Novelas.....	228
5. Las donaciones mortis causa	229
6. Los codicilos	229
7. Fideicomisos	230
ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE NO. 3.....	230
D. DERECHO PROCESAL ROMANO.....	231
1. Nociones generales	231
2. La defensa privada (actio)	231
a. Tipos de acciones.....	232
b. Concurso de acciones	233
c. Las excepciones	233
d. Extinción de la acción	233
3. Proceso y sus clases	234
4. Del sistema judicial romano	234

5. Sujetos procesales que intervinieron en los procesos judiciales romanos	235
a. El magistrado	235
b. El Judex	235
c. Las partes en el proceso; sus representantes y auxiliares	236
6. El procedimiento de legis acciones	237
a. Procedimiento in jure e in judicio	237
b. Tipos de Legis Actio	237
7. Del procedimiento formulario	239
a. Procedimiento in jure	239
b. La fórmula	240
c. Elementos extraordinarios en el procedimiento formulario	240
d. Del proceso de ejecución de las sentencias	241
8. Del procedimiento extraordinario	241
9. Procedimiento criminal	242
a. Delitos y penas	242
b. Judicia pública	243
c. El senado	244
d. Los magistrados	244
ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE NO. 4	244
Hoja de respuestas	246
GLOSARIO	248
BIBLIOGRAFÍA	249

***Presentación general del
Módulo autoformativo No. 5***



PRESENTACIÓN GENERAL

Es de nuestro agrado darle la bienvenida al estudio del módulo autoformativo de Derecho Romano, para ser estudiado por usted en la modalidad de Educación a Distancia que desarrolla la Facultad de Ciencias Jurídicas de la Universidad Centroamericana.

En la lectura de este material reconocerá algunos aspectos estudiados y por estudiar durante la carrera, que tienen su origen en el desarrollo jurídico obtenido por los romanos al crear normas que abarcan todos los aspectos de la sociedad, desde la organización jurídica de los órganos del Estado, a los cuales se les asignó funciones legislativas --capacidad para crear, aprobar y emitir leyes-- hasta la esfera privada. Estos aportes jurídicos constituyeron la base de las legislaciones de muchos países europeos y americanos.

La enseñanza del Derecho Romano constituye en nuestras universidades un aporte a la formación jurídica de nuestros estudiantes, sin estos conocimientos previos, difícilmente podrán comprender los conceptos y preceptos legales de nuestra legislación civil procesal civil penal, procesal pena y mercantil.

*Las unidades autoformativas están divididas en tres unidades. En la primera unidad, **Evolución del Estado romano y derecho de personas y familia en el derecho romano**, se estudiará los orígenes de Roma, las instituciones políticas en cada etapa histórica y las fuentes jurídicas; y en el derecho de personas y familia, abordaremos el concepto, las características y los tipos.*

*La segunda, **Derechos reales y personales del derecho romano**, nos permitirá comprender cómo los romanos establecieron la diferencia entre ambos tipos de derechos y las características de cada uno.*

*La tercera unidad, **Derecho de sucesiones y procesal romano**, nos permitirá realizar un recorrido por el derecho de sucesiones desarrollado por los romanos en relación con la herencia y tipos de sucesión, y cómo tenían estructurado el derecho procesal civil y penal.*

Este contenido seleccionado especialmente para el estudiante de Derecho, no sólo persigue que aprenda los antecedentes sobre el Derecho Romano, sino que le servirá de ayuda para interpretar las normas jurídicas vigentes y adaptarlas al contexto actual.

OBJETIVOS GENERALES

1. Estudio la historia y evolución del Derecho Romano, así como los alcances jurídicos obtenidos en el proceso de codificación de este derecho.
2. Preciso la correspondencia entre los periodos históricos de Roma y las fases de evolución del derecho privado.
3. Conozco las instituciones jurídicas ofrecidas por los romanos en su codificación, especialmente en Derecho Civil, Derecho Penal y Derecho Procesal.
4. Valoro la importancia del estudio del Derecho Romano, a través del análisis comparativo de las instituciones jurídicas romanas con nuestra actual legislación.
5. Asumo una actitud crítica que me permita enriquecer los conocimientos sobre esta asignatura.

DESCRIPCIÓN DE LAS UNIDADES AUTOFORMATIVAS

El siguiente cuadro muestra cómo está integrado el módulo autoformativo:

Nombre de la Unidad	Breve descripción de la Unidad
I Unidad: Evolución del Estado romano y derecho de personas y familia en el derecho romano	<p>Se describirá los orígenes de la ciudad de Roma, las instituciones políticas que surgieron en cada etapa de gobierno que alcanzaron los romanos y sus fuentes normativas.</p> <p>En el derecho de personas se partirá del concepto y de la clasificación que de las personas se hacía en Roma: esclavos, ciudadanos, peregrinos, latinos, extranjeros.</p> <p>En el derecho de familia, se abarcará el concepto, los integrantes y el dominio del paterfamilias.</p>
II Unidad: Derechos reales y personales del derecho romano	<p>Estudiaremos el concepto de cosas, derechos reales --como el de la propiedad--, elementos que la conforman, organización de la propiedad romana, modos de adquirirla y la existencia de los derechos reales de garantía.</p> <p>En los derechos personales, se abordará todo lo relacionado con el concepto de obligaciones, sus elementos y la teoría</p>

	jurídica de los contratos, clases de contratos, requisitos para contratar.
III Unidad: Derecho de sucesiones y procesal romano	<p>Realizaremos un recorrido por el derecho de sucesiones desarrollado por los romanos en lo relativo a la herencia, tipos de sucesiones, institución del heredero, tipos de testamentos, todo lo que conllevaba el proceso de la herencia, su adquisición, inventario de bienes que conforman el patrimonio del causante.</p> <p>En el derecho procesal civil y penal romano, estudiaremos los sujetos o actores procesales, diversos tipos de procesos establecidos en dependencia de la clase de acción que se pretendía intentar en los tribunales competentes.</p>

METODOLOGÍA GENERAL DE ESTUDIO Y AUTOEVALUACIÓN

Con el estudio sistemático de los diferentes módulos autoformativos que ha desarrollado, usted ha creado su propio estilo de aprendizaje a distancia al conocer la organización lógica del contenido científico y dinámica pedagógica de los textos, así como el acompañamiento de los tutores y el trabajo que realizan en las sesiones de tutoría presencial.

En esta ocasión, para el dominio de la asignatura de Derecho Romano, con la que avanzamos más hacia el conocimiento de la ciencia jurídica, le recomendamos que profundice en el uso de técnicas de lectura comprensiva, y emplee para ello las herramientas propias, pero también las que el texto le propone.

En este sentido, es muy importante que reflexione y asuma los objetivos del módulo como metas de aprendizaje que le orientan hacia dónde debe dirigir el énfasis del estudio sobre las fuentes jurídicas del Derecho Romano, que son las unidades temáticas de la asignatura.

Es necesario que a este módulo le dedique mucho interés, por lo tanto, debe planificar cuidadosamente el tiempo para el trabajo individual y grupal, realizar los ejercicios y actividades que se le proponen con los cuadros sinópticos, mapas conceptuales, esquemas y otros medios de enseñanza-aprendizaje incluidos en el módulo, así como la consulta e investigación a leyes y códigos que tienen como propósito asegurarle un aprendizaje más coherente con nuestra realidad. No dude en detenerse en ellos, pues le ayudarán a la construcción y reconstrucción de un aprendizaje significativo y funcional para su futura vida profesional.

En la búsqueda del aprendizaje significativo, le recomendamos consultar periódicamente los hechos jurídicos de nuestro entorno nacional, regional y mundial, reflexionar sobre ellos a la luz de los diferentes temas de estudio de cada unidad autoformativa, con el fin de que establezca las necesarias relaciones entre la teoría, la práctica y el contexto social. Como parte del sistema de evaluación del aprendizaje,

como en otros módulos, realizará una evaluación diagnóstica para verificar los conocimientos previos que usted posee y, según los resultados, valorar qué tanto esfuerzo y consulta le obligará a desarrollar el aprendizaje del contenido parcial o total de la nueva asignatura, qué nuevas estrategias de estudio debe poner en práctica y qué ayuda de su tutor/a y compañeros debe solicitar.

A lo largo del proceso de enseñanza-aprendizaje, se practicará la evaluación formativa, a partir de la realización de ejercicios, reflexiones, y diversas actividades que le permitirán valorar su nivel de aprendizaje y las debilidades en el mismo. Para que autorregule su aprendizaje, el texto le proporciona la retroalimentación debida a través de respuestas, criterios, o parámetros de solución. Cuando la respuesta es muy personal, entonces el texto le recomienda presentar la solución al tutor/a para ser discutida en trabajos grupales.

La evaluación sumativa no está contenida en el módulo. El tutor la realiza de forma individual y presencial, según la calendarización académica establecida. Los resultados son presentados por el tutor/a y retroalimentados por él. Tiene como propósito, además de la verificación del aprendizaje de la asignatura, la calificación y aprobación de la misma.

EVALUACIÓN DIAGNÓSTICA DEL MÓDULO

Orientaciones generales:

Antes de iniciar el estudio de esta asignatura, contesto el siguiente cuestionario para comprobar mis conocimientos previos:

1. ¿Qué es el derecho como norma positiva?
2. ¿Qué es el derecho como norma consuetudinaria?
3. ¿Cuáles son las fuentes del derecho?
4. ¿Qué importancia jurídica tiene el estudio del Derecho Romano para nuestra cultura jurídica?

Las respuestas de estas preguntas serán valoradas y retroalimentadas por su tutor/a en la sesión presencial correspondiente.

Unidad autoformativa I
Evolución del Estado romano y
derecho de personas y familia

PRESENTACIÓN DE LA UNIDAD

En esta primera unidad retrocederemos en la historia para descubrir los orígenes de Roma, estudiando la creación de las instituciones políticas en las cuales descansaba la administración del pueblo romano, la creación de normas jurídicas para tutelar todos los actos de la sociedad romana.

Veremos también que los romanos no emplearon un concepto amplio de "persona", sino que hicieron distinciones entre quienes eran personas, otorgándoles derechos y privilegios específicos a quienes gozaban de esta cualidad: los ciudadanos eran considerados como personas con mayores privilegios; los extranjeros y peregrinos no eran considerados ciudadanos por su status jurídico, ya que éstos venían de otros estados vecinos a residir en Roma, poseían ciertos derechos que conllevaban posteriormente a la ciudadanía; los esclavos no eran considerados como personas, sino como cosas.

La "familia romana" representaba una pequeña forma de organización del Estado, en la cual el padre de familia --paterfamilias-- tenía amplios poderes sobre el resto de los miembros de ésta.

OBJETIVOS DE LA UNIDAD

1. Explico la importancia del Derecho Romano a partir del estudio de la historia jurídica-política de la sociedad romana, a través de las fuentes del derecho en cada una de las etapas: Monarquía, República, Imperio.
2. Comprendo el concepto romano de derecho de personas, en relación con sus elementos y clases que la conforman.
3. Reconozco la importancia del Derecho de Familia que desarrollaron los romanos, a través de la evolución histórica.
4. Comparo las instituciones jurídicas estudiadas de personas y familias con la legislación nicaragüense.

A. DEFINICIÓN E IMPORTANCIA DEL ESTUDIO DEL DERECHO ROMANO

1. Definición

Para Eugène Petit (1994: 2) el Derecho Romano es el conjunto de principios del derecho que han regido la sociedad romana en las diversas épocas de su existencia, desde su origen hasta la muerte del emperador Justiniano.

Para José María Sáinz (1999: 23) el Derecho Romano es un conjunto de normas jurídicas reconocidas por las autoridades romanas desde la fundación de Roma el 21 de abril de año 723 a.C. hasta la caída del Imperio Romano de Occidente en 476 d. C.; y en el Oriente, es el reconocido por las autoridades bizantinas hasta el año 1453 con la caída de Constantinopla en manos de los turcos.

Para Juan Iglesias (2002: 27) el Derecho Romano es el derecho elaborado por el pueblo de Roma en las varias épocas de su historia.

Como podemos observar, los tres autores que se atreven a dar una definición del Derecho Romano, no dan un concepto preciso, sino generalizado, puesto que el Derecho Romano no ha comprendido una sola etapa, sino varias, en las cuales se observa la creación de instituciones jurídicas acogidas por muchos países.

2. Conceptos y terminología de los romanos

En los primeros siglos de Roma, el derecho se encontraba ligado a la religión; no obstante conservo su dominio propio.

Los romanos tuvieron expresiones diferentes para designar las instituciones que ellos consideraban como de origen divino y las que emanaban de los hombres: *fas* era el derecho sagrado, *lex divina*; *ius* -derecho- es la *lex humana*.

El sustantivo *ius*, que corresponde a nuestra palabra derecho, fue empleado por los romanos para designar tanto el derecho objetivo-*ius civile*, *ius gentium*- cuanto el derecho subjetivo -*ius utendi*, *ius vendendi*, *ius distrihendi*-. El derecho, en sentido objetivo, fue definido por Celso como: *ius est ars boni et equi*: el derecho es el arte de lo bueno y de lo equitativo.

El jurista Ulpiano nos dejó los tres grandes preceptos del derecho o *tria iuris precepta honeste vivere, alterum non laedere, suum cuique tribuere*: vivir honestamente, no dañar a otro, dar a cada uno lo suyo. Los tres preceptos atañen a toda suerte de normas sociales, a las que es común un mismo principio o medida universal sobre el obrar, pero adquieren máxima significación referidos al derecho, cuya esencia radica en el imperativo que pone a la voluntad.

Institia, Ulpiano nos dejó el siguiente concepto: *Institutia est constans et perpetua voluntas ius suum cuique tribuendi*: la justicia es la voluntad firme y continuidad de dar a cada uno lo suyo.

La palabra *Institutia* designó, originalmente, la conformidad de un acto, con el derecho positivo, no con un ideal supremo y abstracto de lo justo. Ulpiano definió la justicia de la siguiente manera: *iustitia es una virtud que implica el reconocimiento de lo que se estima justo y bueno –aequum et bonum– y que integra una de las cuatro virtudes cardinales: prudentia, tmperantia, fortitudo, iustitia; la reunión de estas cuatro virtudes constituye lo honestum.*

Iurisprudentia: Ulpiano la define *est divinarum arque humanarum, rerum notitia atque iniusti scientia*, jurisprudencia es el conocimiento de las cosas divinas y humanas, y la ciencia de lo justo y de lo injusto.

Ius Publicum: según Ulpiano: *Pblicum ius est quod ad statum rei romanae spectat* "Derecho público es el que se refiere a la manera de ser del estado romano". El término *publicus*, expresa lo que pertenece al *populus*, a la *civitas* o estado.

Aquí *status* significa modo de ser, condición o estado y las palabras *rei romanae*-como las locuciones *rei publicae*, *populus romanus*, otras veces empleadas-designan al Estado.

Ius Privatum -Tenía por objeto las relaciones entre los particulares: *privatum quod ad singularum utilitatem* el que atañe a la utilidad de los particulares-. Protegía y regulaba no los intereses de los hombres, en cuanto miembros de un estado, sino aquéllos que nacen y se desarrollan en la esfera de su autonomía individual; los que se relacionaban con su patrimonio, su familia, los convenios que traman el comercio de unos particulares con otros.

Ius Naturale, Ius Gentium et Ius Civile. En las fuentes, esta clasificación del derecho se presenta unas veces como una división en dos términos: civil, por un lado y *gentium*, que se identifica entonces con el *ius naturale*, por otro. En ciertos textos, en cambio, la noción de *ius naturale* se separa del *ius gentium* y resulta una clasificación en tres términos.

Ius Naturale, el Jurista Ulpiano expuso el siguiente concepto de derecho natural: "*ius naturale est, quod natura omnia animalia docuit; man ius quae istud non humani generis proprium, sed omnium animalium, quae in térrea, quaque in mari nascuntur, avium quoque commune est. Hinc descendi maris at que feminae coniunctio, quam nos matrimonium appellamus, hinc liberorum procreatio, hinc educatio: videmus etenim, cetera quoque animalia, feras etiam, istius iuris peritia censi*". Derecho natural es el que la naturaleza enseñó a todos los animales; pues tal derecho no es privativo del género humano, sino común a todos los animales que nacen en la tierra, en el mar y también a las aves. De ahí proviene la unión del macho y la hembra, que nosotros llamamos matrimonio, la procreación de los hijos y su educación, puesto que vemos también a todos los demás animales, incluso a las fieras, contados en el número de los que tienen conocimiento de este derecho.

Paulo, define el derecho natural así: *quod semper aequum ac bonum est ius dicitur ut est ius naturale*. Se llama ius a aquello que es siempre justo y bueno; esto es el ius naturale. Es un derecho ideal, sin impurezas de la realidad, y para los romanos, según parece, inmutable; ante él, todos los hombres son iguales y la esclavitud es inadmisibles. Esta concepción filosófica, sea efectivamente obra de la jurisprudencia clásica o como parece más seguro, concepto postclásico o creación de los compiladores bizantinos, proyectó en el derecho político romano poca importancia.

Ius Gentium: En Sentido restringido, el derecho de gentes comprende las instituciones del derecho romano, de las que participan los extranjeros y los ciudadanos.

3. Importancia y utilidad del estudio del Derecho Romano

- a. En nuestro Código Civil vigente se pueden encontrar algunas normas correspondientes al periodo de las compilaciones de Justiniano, en especial la teoría de las obligaciones.
- b. El derecho romano es un modelo de estudio para todos los estudiosos del derecho.
- c. Este derecho constituyó la principal fuente para que algunos países como Alemania y España, entre otros, se inspiraran en la redacción su legislación actual.

Al establecer algunas ideas generales sobre la importancia de un derecho histórico sobre ordenamientos jurídicos positivos y vigentes, habría que puntualizar los beneficios concretos. La trascendencia del derecho romano se ha hecho sentir no sólo en Nicaragua y en las repúblicas sudamericanas a través de España, sino de manera preponderante en Francia, en Italia y en Grecia —como revisión de las propias fuentes—, en Alemania, Inglaterra, Rusia, Japón y Estados Unidos de América, por citar las más notorias.

En América Latina, el derecho de Roma se aplicó por medio de la jurisprudencia española no sólo durante la Colonia, sino más allá de su vida independiente, y las universidades actuales lo han incluido sus planes de estudio.

En Nicaragua la influencia del Derecho Romano se ha hecho sentir claramente en la legislación positiva, especialmente en el Derecho Civil (propiedad, testamento, personas, obligaciones, contratos, etc.), pero también en el Derecho Público, sobre todo en lo referente a las materias de los derechos constitucional, administrativo, penal y agrario.

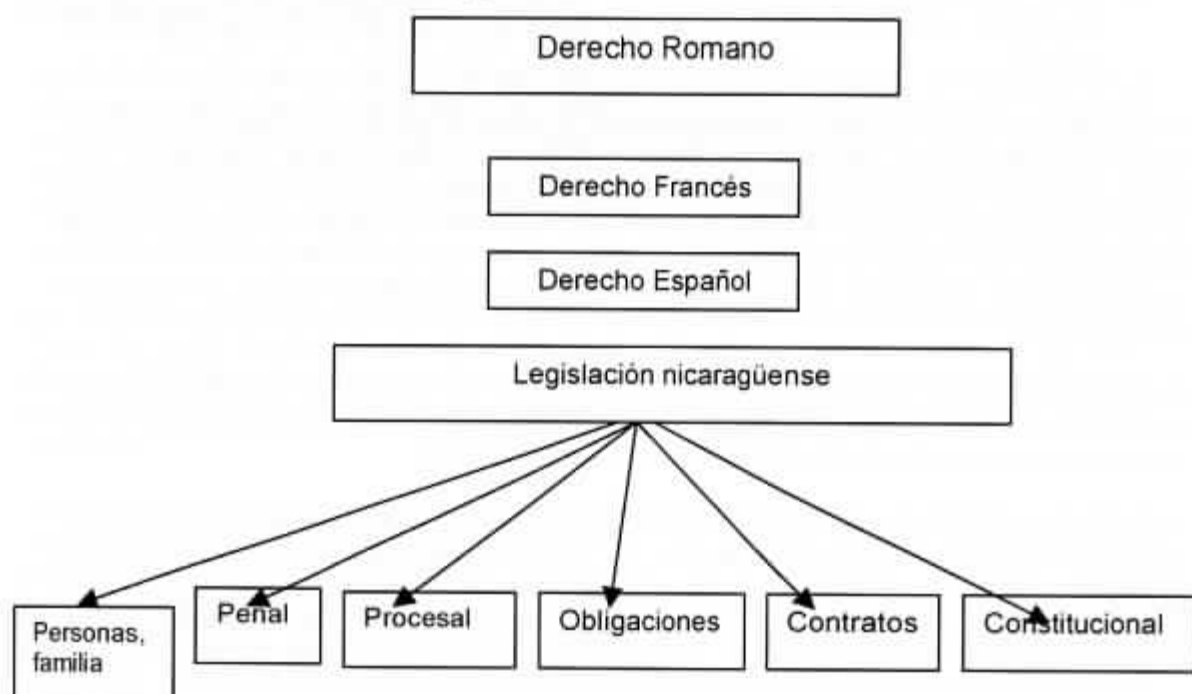
Más aún en lo que respecta al ámbito del Derecho Internacional. El impacto del Derecho Romano redescubierto se sintió, sobre todo, en el desarrollo de las teorías jurídicas y políticas, como lo demuestra la clara filiación del Derecho Canónico, creado en el siglo XVI por los especialistas en teología moral.

Algunas de estas influencias concretas pueden advertirse en la persistencia de los preceptos del Derecho Romano en la legislación occidental, fenómeno que ha precisado el profesor Floris Margadat, al señalar los diferentes conductos mediante los cuales ha llegado este derecho. Los más importantes son:

- 1). El derecho español (las Siete Partidas de Alfonso X --El Sabio--, cuerpo legal eminentemente romanista que influyó en la elaboración de las leyes que se aplicaron en la Nueva España, tales como la Nueva y Novísima Recopilación, y algunos preceptos de las Leyes de Indias que acusan su origen romano).
- 2). El derecho francés (aquí destaca de manera prominente el Código de Napoleón de 1804)
- 3). La influencia de la pandectista --palabra griega que significa "lo comprende todo", y eran opiniones de grandes juristas romanos-- y la autoridad científica de los romanos alemanes del siglo pasado.

El estudio del Derecho Romano no se reduce a dimensiones históricas y a su influencia de las legislaciones positivas de Occidente, sino que de él es posible extraer las líneas estructurales de un criterio jurídico, aplicable al ejercicio de nuestro derecho contemporáneo; se trata, pues, de un modelo de razonamiento útil en nuestra formación de la práctica y de la teoría jurídica.

A continuación le presentamos un cuadro en donde se observa la influencia del Derecho Romano en nuestra legislación.




Analizo y explico la influencia del Derecho Romano en cada una de las ramas del derecho señaladas en el cuadro.

B. FORMACIÓN Y DESARROLLO DEL DERECHO ROMANO

La historia del Derecho Romano debe ser estudiada dentro del conjunto de la historia de Roma, porque no podemos separar el aspecto jurídico del las manifestaciones culturales, artísticas, políticas y sociales. Por esta razón, estudiaremos las instituciones políticas que rigieron al pueblo romano.

La historia puede ser dividida en tres periodos: monárquico, republicano e imperial. El imperio, desde un punto de vista político, se divide en dos, de tal manera que la historia del Derecho Romano queda comprendida en los siguientes periodos histórico-políticos:

- Monarquía
 - República
 - Principado o Diarquía
 - Imperio absoluto o Dominato
- 

1. Monarquía (753-510 a.C.)

Establecida por los romanos para administrar el Estado, del cual estuvo al frente un Rey.

Según Marta Morineau Iduarte (2000: 5), las circunstancias de la fundación de esta ciudad, que con el tiempo llegaría a ser el centro del mundo, nos son casi desconocidas. Sólo a través de leyendas sabemos de la existencia de los primeros habitantes de la Península Itálica. Es un hecho que en ella convivieron distintos miembros: los latinos en el centro, los etruscos al norte y los sabinos al sur. La conjugación de estas tribus tiene como consecuencia el surgimiento de esta ciudad-Estado que fue Roma.

La población de esta pequeña comunidad se encontraba políticamente agrupada en treinta curias; esto es, diez curias por cada una de las diez tribus, cada una de ellas con un número diverso de individuos.

Los integrantes de dichas curias se reunían atendiendo un criterio específico: la agrupación de carácter aristocrático que denominamos gens, cuyos miembros tienen en común un culto familiar especial, transmitido de generación en generación, siempre por la vía masculina. Se trata, en realidad, de la unión de varias familias muy extensas, con antepasados comunes, y ligadas entre sí por el mismo nombre gentilicio, cada una bajo la autoridad de un *paterfamilias*.

Quienes dirigen la vida política y social de Roma son conocidos como patricios, y tienen un lugar privilegiado en la sociedad. Por otro lado se encontraban los plebeyos, que constituían la gran masa de la población. Los más pobres, así como aquellos de origen extranjero, acudían a las familias poderosas en busca de apoyo, a cambio de la prestación de determinados servicios. Los miembros de este grupo han sido denominados clientes.

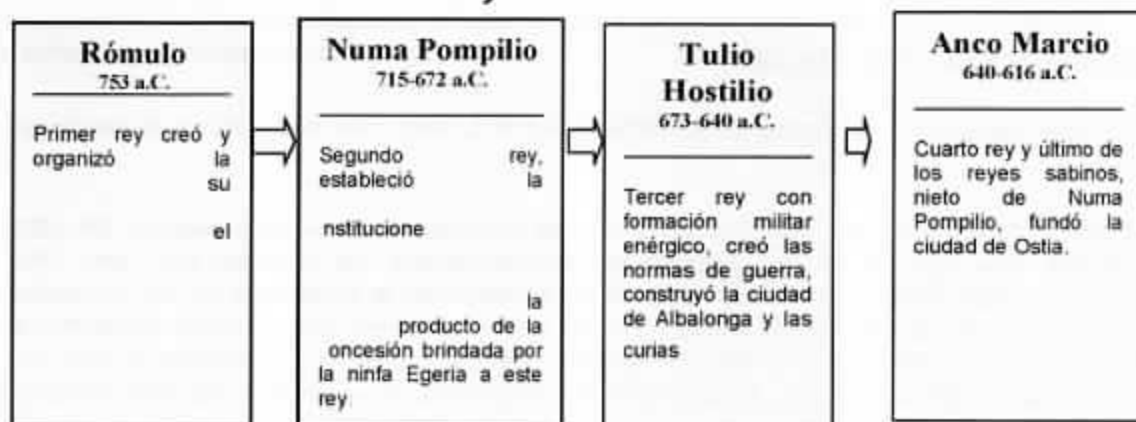
Existió una profunda desigualdad entre patricios y plebeyos, situación que acarrió una serie de luchas internas cuya finalidad apunta a desterrar las marcadas diferencias entre individuos que comparten una misma sociedad. En este período, el poder público estuvo integrado por tres elementos: el rey, los comicios y el senado.

El rey, quien en principio fue designado por los comicios, ejercía el poder de por vida y de forma suprema. Los comicios, asambleas de carácter legislativo político, estaban integrados por "todos los hombres libres, capaces de portar armas". El senado, por su parte, era un cuerpo de carácter consultivo que apoyaba al monarca en sus labores de gobierno. Sus miembros eran nombrados por el rey, que los elegía entre los ancianos más sabios de la comunidad.

Según Margadant (1965:19), durante este período el poder estuvo alternado por siete reyes, de los cuales cuatro fueron de la tribu de los sabinos y tres de la tribu de los etruscos.

De manera gráfica podemos conocer quiénes fueron estos reyes:

Reyes sabinos



Reyes etruscos



a. Organización de las instituciones públicas bajo la Monarquía

A continuación, describiremos en qué consistían las anteriores instituciones públicas.

Institución política de la Monarquía	Datos esenciales
Rey	<p>En él descansaba el control de todas las decisiones que afectarían a los romanos, se caracterizó por ejercer las siguientes funciones:</p> <ul style="list-style-type: none"> • Sumo sacerdote • Jefe del ejército • Juez supremo • Cabeza rectora de las Civitas romanas <p>Para los romanos, el término "Civitas" tuvo varias acepciones: derecho de ciudadanía, ciudad, población, comunidad y municipio.</p>
Senado	<p>Integrado por los venerables ancianos de las "gens". Tenía las siguientes funciones:</p> <ol style="list-style-type: none"> a) Órgano que asistía y asesoraba al rey a través de las decisiones que tomaban en común. b) Emitían criterios al rey sobre la validez de los acuerdos tomados por las asambleas populares (comicios). c) Asumían las riendas de la Monarquía cuando el rey fallecía. En su obra <i>Derecho Romano</i>, el tratadista Juan Iglesias señala que estos senadores ejercían el poder por cinco días cada uno de ellos, hasta que el pueblo aclamara al nuevo monarca, el cual era designado mediante la Lex Curiata, es decir, decisiones de las curias que se convierten en leyes. <p>Estas funciones de órgano de consulta, convierten al Senado en un elemento oligárquico y gerontocrático. Estaba conformado por senadores, cada uno de los cuales representaba su núcleo familiar, o lo que los romanos denominaban "gens".</p>
Los comicios	<p>Era la asamblea de los ciudadanos, que se caracterizaban porque no todos ellos poseían la misma influencia sobre las decisiones colectivas. Éstas se dividían en treinta curias, compuesta cada una por treinta gentes --gens en plural--.</p> <p>¿Cómo podemos entender esta división en curias? Esta división se realizó para distribuir la dirección de los aspectos administrativos del Estado, y surgió tras la unión de las tribus.</p>

	Los comicios estaban conformados por patricios y clientes. Los comicios carecieron de poder para elegir magistrados y a miembros del Poder Legislativo; poseían un carácter religioso e intervinieron en los actos que afectaban la vida familiar, por ejemplo: testamentos, la admisión en la comunidad de una nueva gens, adrogación --adrogatio--, culto familiar.
Tipos de comicios:	Estaban conformados por treinta curias, patricios y clientes. Sus funciones eran:
Comicios por curia	<ul style="list-style-type: none"> • Elegían al nuevo rey a propuesta de algún miembro del senado. • Otorgaban el poder discrecional a los magistrados superiores. • Las decisiones que emitían tenían carácter de ley. • Podían instituir la paz y la guerra. • Poseían las funciones de comicios al interior de asuntos de familia, como en la herencia. • Constituían una de las formas más antiguas de ejercer el Poder Legislativo.
Comicios por centuria:	<p>Unidad política romana administrativa y militar formada por cien ciudadanos. Creados por el sexto rey de Roma, Servio Tulio, surgen por una división del pueblo por razones militares. Lograron coexistir con los comicios por curia.</p> <p>Su división se realizaba mediante un censo que se llevaba a cabo cada cinco años; la población se dividió en dependencia del capital o del caudal de patrimonio que poseía, de tal manera que llegaron a existir ciento noventa y tres grupos, los más ricos llamados "Los Caballeros" recibían un total de dieciocho centurias. El objetivo del censo era una declaración de patrimonio, el resto de la población se dividía en cinco clases.</p>

En los comicios por centurias se realizó el censo, el cual trajo consigo la división de los ciudadanos en cinco clases:

Clase	Características
1° clase	Poseían un patrimonio de 100,000 ases
2° clase	Poseían un patrimonio de 75,000 ases
3° clase	Poseían un patrimonio de 50,000 ases
4° clase	Poseían un patrimonio de 25,000 ases
5° clase	Poseían un patrimonio de 11,000 ases

b. Características del derecho en la Monarquía

De acuerdo con José María Sáenz (1999, pág. 45) en la época arcaica del Derecho Romano no se encuentra, como es fácil suponer, conceptos generales que respondan a las categorías del Derecho. Lo anterior se explica por diversas razones de las cuales las más importantes son:

- Imposibilidad de llegar a ese grado de generalización en un pueblo de cultura jurídica consuetudinaria.
- El temperamento y la estructura psicológica del pueblo romano, propenso al pragmatismo y no a la construcción teórica.
- Por la sencillez de la vida económica de una comunidad de tipo agrícola, primitiva y cerrada, que poco a poco se iría transformando y sintiendo en esa forma la necesidad de llegar a formular conceptos generales.

Entre las características del derecho en esta época se pueden señalar las siguientes José María Sáenz (1999, Pág. 45):

- 1) Es un derecho de tipo campesino, con pocos negocios jurídicos.
- 2) Es un derecho de tipo nacional, creado fundamentalmente para los ciudadanos romanos, por lo que los extranjeros requerían de la protección de una *domus* poderosa, para disfrutar de protección jurídica.
- 3) Es un derecho consuetudinario, en que la costumbre constituye la fuente principal.
- 4) Es un derecho oral, en el que los negocios jurídicos y los procedimientos se perfeccionaban y se celebran de palabras.
- 5) Es un derecho que busca la seguridad, sin individualizar mucho "aunque la ley sea dura, no deja de ser ley" (*Dura lex, sed lex*).
- 6) Es un derecho formal y solemne, en cuanto no variaba sus lineamientos.
- 7) Los actos jurídicos se desarrollaban en presencia del pueblo, en forma de obras teatrales y se les daba una gran publicidad.

c. Fuentes formales del derecho en la Monarquía

Según José María Sáenz (1997, pág. 86) el derecho durante la monarquía es esencialmente consuetudinario, pues no es posible hablar de un derecho escrito. El ordenamiento jurídico se encontraba bajo el control del poder religioso: el *fas* o sea el precepto emanado de la religión y sancionado por ella y el *Jus*, consistente en la facultad de hacer del individuo. En este sentido encontramos dos formas del derecho en donde lo religioso prevalecía sobre lo humano, por lo que es posible establecer que el uso y la costumbre son parte fundamental en la relación jurídica de los hombres.

La principal fuente del derecho en este período es la costumbre, que recibe el nombre de *consuetudo* (de *consuesco*; acostumbrar), y en otras ocasiones el de *mores majorum* (hábitos de nuestros antepasados). Ulpiano nos dice al respecto: "las costumbres son los usos arraigados por el tiempo con la conformidad tácita del pueblo –Ventura Silva, Sabino, 1985 Pág. 20–.

Continúa exponiendo el autor citado, que el derecho nacía de las necesidades del pueblo romano consagradas por las costumbres, hechos repetidos y uniformes en el tiempo y de los que la sociedad tiene la convicción de su obligatoriedad.

El rey y sus auxiliares interpretan y aplican este Derecho consuetudinario llegando a formar una especie de jurisprudencia.

Por último afirma el autor, que de igual forma y según la tradición se encuentran en esta época una leyes reales (*leges regiae*), que constan de una serie de disposiciones promulgadas por los reyes y las leyes llamadas *curiadas*, atribuidas a Rómulo y compiladas por el pontífice Sixto Papirio, por lo que a esta obra se le denominó *lus Civile Papirianum*, integrada por normas de tipo religioso.

En la monarquía el derecho romano se encontro influenciado principalmente por las costumbres antiguas de los pueblos Itálicos que fundaron la ciudad romana.

Las leyes carecieron de carácter privado, porque eran de índole administrativas, militar y de política exterior. El derecho privado regulaba todo lo concerniente a la familia y la *Gens*.

Podemos concluir:

- 1 Este período estuvo enmarcado en el dominio ejercido por siete reyes en la sociedad romana. Representó la alternación en el poder de unas de las tribus principales en Italia, como los sabinos y los etruscos, a través de sus constantes luchas por obtener el control de la ciudad de Roma.
- 2 El papel de los reyes se resumen en:
 - a. Algunos tuvieron la prioridad de enfocarse a ordenar algunos temas de interés para los ciudadanos, de forma jurídica, como la propiedad, organizar las instituciones políticas y públicas de Roma.
 - b. Otros se enfocaron en los aspectos relativos a la religión, porque debemos recordar que ésta era la base para dirigir todos los actos relacionados con las personas, tanto en la vida privada como en los aspectos concernientes al Estado.
 - c. Siempre tuvieron presente la regulación de los aspectos militares, que en alguna forma fue de vital importancia, porque se encontraron en constantes luchas armadas para conservar, mantener y obtener el poder político de la ciudad romana.
 - d. Edificaron algunas obras municipales, ornamentaron la ciudad y hasta construyeron cementerios, cloacas.
- 3 En cuanto a la organización de las instituciones políticas de la Monarquía, ésta estuvo en manos, en primer lugar, del Rey, que fue la máxima autoridad del estado romano al mantener un control supremo sobre los aspectos religiosos, militares y de justicia (él fungía como la autoridad judicial suprema a la cual los romanos debían someter sus controversias --civiles y penales-- para obtener "una justa resolución").

El senado, por otra parte, representó el cuerpo asesor y consultor del Rey. Tenía la posibilidad de llegar al poder cuando el Rey falleciera, así, los miembros del senado cubrían la vacante mientras se elegía al nuevo rey.

Los comicios, en cierta forma, representaron de manera democrática la participación de los ciudadanos romanos en la futura toma de decisiones que los afectaría o beneficiaría. Y expresamos que "en cierta forma", porque más adelante estudiaremos que no todos eran considerados personas, pues para ser ciudadano romano se debía reunir ciertas cualidades.

4. La monarquía se caracterizó porque:

- a El poder residía en el rey.
- b Promulgaba y profesaba la adoración a varios dioses, y entendía el Estado como la alianza perpetua entre los seres vivos con seres sobrenaturales, lo que permitió que los sacerdotes mantuvieran gran influencia en el Estado y que en ellos radicara, primordialmente, el poder político.

5. La fuente normativa de este periodo fue la costumbre, porque el derecho escrito no existía como tal por encontrarse en una etapa embrionaria.

ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE NO. 1

1. Defino brevemente el concepto de derecho Romano
2. Explico la utilidad del estudio del Derecho Romano para nuestro ordenamiento Jurídico
3. Elaboro un cuadro comparativo de las instituciones políticas enmarcando sus funciones básicas y por quiénes estaban integradas.

Características		
Instituciones Políticas	Rey	
	Senado	
	Comicios	

4. Analizo la importancia jurídica de las fuentes del derecho en la Monarquía.
5. Comparo las respuestas en la página No. 87

2. La República

a. Formación de la República (509-265 a.C.)

En el año 510 a.C., los patricios derriban del poder al rey Tarquino "El Soberbio"; así la monarquía dejó de existir como forma de poder en el Estado Romano. El rey fue expulsado y sustituido por dos magistrados, electos por un año con funciones similares a las de los cónsules.

¿ Qué cambios sufrió la sociedad romana en este periodo?

- 1) La separación del poder de las autoridades religiosas en los poderes civiles.
- 2) Algunas concesiones hechas a los plebeyos por los patricios, como por ejemplo, obtener dos magistrados denominados tribunos de la plebe -- *Tribuni Plebis*--.

Estos magistrados adquieren un carácter inviolable --es decir, gozaban de inmunidad en el cargo público, con derecho al veto--, que les permitía oponerse las decisiones emitidas por otros magistrados, cónsules y senadores. También tenían otras facultades como la de convocar a la asamblea de la plebe --*Concilium Plebis*-- que dio origen a los plebiscitos.

Estas circunstancias ocasionan que poco a poco los patricios y plebeyos se vayan igualando.

- 3) Los sabinos extienden su poder en toda la Península Itálica, y logran adquirir nuevos territorios.
- 4) Aumenta el movimiento económico de Roma por el mercado de los metales preciosos provenientes de España.
- 5) Surgen los latifundios producto de la guerra efectuada por los romanos, para la conquista de nuevos territorios.

b. Instituciones políticas en la República

Estudiaremos las instituciones políticas de la República, que en comparación con el período anterior sufrieron algunas variantes:

Institución política	Características
Magistrados	<p>De acuerdo con el texto de Marta Morinaeau, la figura del rey es sustituida por dos magistrados: altos funcionarios públicos llamados cónsules, con funciones civiles y militares. Éstos eran elegidos por los comicios y su cargo duraba un año. Junto a los cónsules aparecen otros magistrados que participan en el gobierno de la ciudad. También encontramos a los cuestores, nombrados por los cónsules. Estos cuestores auxiliaban a los magistrados en el desempeño de sus funciones. Aparece la figura del dictador, nombrado por cualquiera de los cónsules en momentos de crisis. También están los censores, ediles, pretorees urbanos y los pretorees peregrinos.</p> <ul style="list-style-type: none"> • Según Margadant y Morineau, los magistrados tenían facultades amplias, entre ellas: <i>agen</i> • Imperium o facultad discrecional del mando. • Función policiaca --<i>coertio</i>--.

	<ul style="list-style-type: none"> • Función de administración de justicia --<i>Juris dictio</i>-- • Funciones de mando militar • Derecho de hacer proposiciones a los comicios --<i>ius agendi com populo</i>--. • Derecho de pedir la opinión del senado --<i>ius di com senatu</i>-- • Facultades financieras. <p>El imperium sufría limitaciones como el veto --<i>intercessio</i>-- del tribuno de la plebe, la <i>provocatio ad populum</i>, recurso del que todo ciudadano disponía frente a la pena de muerte, la temporalidad de su cargo --que duraba como dieciocho meses como máximo--, la colegialidad, esto es, que dicho cargo era ocupado cuando menos por dos personas --en el caso de los cónsules-- o por un número mayor cuando se refería a las demás magistraturas. Finalmente, existían otras limitaciones: la obligación de rendir cuentas de su gestión.</p> <p>Los magistrados podían ser patricios o plebeyos. Estos cargos podían ser ordinarios y extraordinarios: los primeros existían siempre, y, los segundos, en casos excepcionales, por ejemplo, para resolver situaciones de emergencia como las provocadas por crisis políticas o económicas.</p>
Senado	<p>Era un órgano que no tenía funciones ejecutivas o legislativas. Era un cuerpo consultor cuyas opiniones eran consideradas en todas las cuestiones importantes y era capacitado para decidir en los asuntos relacionados con la paz y la guerra. Sus miembros eran nombrados y destituidos por los comicios por centuria.</p>
Comicios	<p>Logran existir en la etapa republicana los <u>comicios por curias</u>, que ejercían funciones administrativas, y los <u>comicios por centurias</u> que ejercían como un órgano que poseía las funciones de un Poder Electoral, debido a que coordinaba las elecciones y votaciones para proyectos de ley.</p> <p><u>Los comicios por tribus</u> surgen por la Ley de las XII Tablas. Su función era realizar divisiones territoriales conforme al domicilio de cada pater familias, estableciendo un procedimiento en el cual se estructura una asamblea popular utilizada para elegir a los funcionarios religiosos.</p>
Otras instituciones políticas	<p>El tribunado militar. Creado en el año 444 a.c, tenía a cargo funciones militares, su ejército se conformó de plebeyos</p> <p>Los Censores: Surgió en el año 443 a.c, su función fue programar cada cinco años un censo general entre la población romana con fines :</p> <ul style="list-style-type: none"> • Religiosos • Fiscales • Ejercer una vigilancia moral. • Otorgaron concesiones para contratos relativos a obras públicas.

	<p>Los Cuestores: Para el año 421 a.c, tenían la capacidad de intervenir en la justicia penal y podían imponer multas, administraban parte de las finanzas públicas.</p> <p>Los Pretores: Se estableció en el año 367 a.c , los pretores gozaban de poder, encargados de administrar la justicia en materia civil, se establecieron dos modalidades:</p> <ul style="list-style-type: none"> • Prætor Urbanus -Pretor urbano- : Dirimía los pleitos entre los romanos. • Prætor Peregrinus -Pretor peregrino-: Resolvía aquellos pleitos en los cuales una de las partes era de origen extranjero. <p>Los Ediles: Desde el año 366 a.c, en la sociedad romana se instituyó la figura del Edil. Tenían el rango de magistrado y su principal obligación era mantener el orden en las calles y mercados.</p> <p>La Dictadura: Fue una magistratura extraordinaria, asumía las funciones en épocas de crisis nacional, cuando Roma se jugaba su existencia.</p> <p>Cuando la situación de Roma era extrema o grave, el senado otorgaba poderes extraordinario a los cónsules conocidos a través de la <i>Senatus Consultum Ultimum -decreto del senado de emergencia-</i>, y se suspendía la <i>Provocatio Ad populum -apelación del pueblo-</i>.</p>
--	---

c. Fuentes formales del derecho en la República

En este período la costumbre sigue siendo fuente del derecho, pero además surgen otras fuentes: la ley, los plebiscitos, los senadoconsultos, edictos de los magistrados y la jurisprudencia.

1) La Ley

Las leyes tienen su origen en las disposiciones dictadas por el pueblo, cuando éste se reúne en comicios.

Las instituciones de Justiniano señalan que la ley es aquello que el pueblo romano establece a propuesta de un magistrado, como los cónsules.

En este período se produjeron leyes que vinieron a codificar, en gran parte, el derecho romano, por ejemplo:

- a) La **Lex Canuleya**: que permitió legalmente el matrimonio entre patricios y plebeyos, y estableció impuestos militares a todos los ciudadanos.

- b) La **Leges Rogatae**: que eran un conjunto de leyes (curiadas y centuriadas). Nacen de la colaboración entre los magistrados, los comicios por centurias y el senado.

Esta ley surge de un proceso de formación de ley romana, su desarrollo era el siguiente:

- Se presentaba el proyecto de ley por los cónsules ante los comicios.
- En un plazo de veinticuatro días lo dictaminaban.
- Pasaba a discusión a la asamblea informativa, donde se daban discusiones, para realizar las
- consideraciones a favor o en contra del proyecto de ley dictaminado.
- Los comicios aprobaban o rechazaban el proyecto, sin la posibilidad de hacerle modificaciones.
- El proceso de votación consistía en depositar en unas urnas trozos de cerámica que tenían inscrito:

A (antiguo) o U (Uti)  Según del derecho antiguo

R (Rogas)  Como proponés ahora

En la práctica jurídica, estas leyes tenían o recibían el nombre de los cónsules durante el año de su aprobación.

El cuerpo o partes de la *Lex Rogatae* era el siguiente:

Præscriptio: mencionaba al magistrado que había realizado y presentado la iniciativa de ley, datos relacionados con la asamblea comicial que había tomado la iniciativa y con la asamblea comicial que había dado su aprobación.

Rogatio: era el contenido de la ley, por tanto, la parte más importante.

Sumatio: llamada *sactio*, establecía las consecuencias a pagar si infringían la parte dispositiva de la ley --*Rogatio*--.

De acuerdo con la *sactio*, las leyes podían ser **perfectas**, **menos que perfectas**, **imperfectas y más que perfectas**. Eran **perfectas** cuando la sanción consistía en la anulación del acto violatorio; **menos que perfectas**, cuando aunque el culpable fuera castigado, el resultado del acto violatorio no desaparecía; **imperfecta**, cuando transgredida, carecía en sí misma de sanción.

c) Ley de las XII Tablas

En los años 451 y 450 a.C. tuvo lugar la redacción de un código cuyas disposiciones fueron grabadas sobre doce tablas que quedaron expuestas en el foro. Este código contiene preceptos que se refieren, sobre todo, a cuestiones procesales y penales, relaciones familiares, sucesiones y derechos reales, ocupándose muy poco de contratos y obligaciones.

Las XII Tablas presuponen muchas instituciones fundamentales, como la patria potestad, el dominio y la herencia; y se limita, por lo general, a puntualizar determinados extremos para evitar dudas y abusos.

Destruídas las XII Tablas en el incendio de Roma llevado a cabo por los galos, fueron después reproducidas. Cicerón afirmaba que los niños aprendían de memoria el texto de las XII Tablas, y parece haber existido una copia grabada en bronce, que durante el periodo imperial podía verse en el mercado de Cartago. Lo cierto es que no se conserva de ellas ningún resto arqueológico, y se ha logrado la reconstrucción, al menos parcial, de su texto, gracias a las numerosas alusiones contenidas en obras jurídicas y literarias.

Las XII Tablas han recibido el nombre de Código *Decenviral* en atención a la circunstancia de haber sido redactadas por una comisión de diez miembros.

Según Margadants (pág. 47), los principales aspectos jurídicos desarrollados en la Ley de las XII Tablas eran los siguientes:

Número de tablas	Derecho contemplado
Tabla I – III	Derecho procesal
Tabla IV	Derecho de familia: reglamentaba la patria potestad, conforme a las tradiciones arias, por ejemplo, se establecía que el padre podía matar al niño que naciera deforme.
Tabla V	Derecho sucesorio: establecía libertad testamentaria.
Tabla VI	Derecho de cosas: distinguía la propiedad y la posesión.
Tabla VII	Derecho agrario: estableció diferentes formas de servidumbres legales, en materia correspondiente a la comunidad agrícola como lo fue Roma.
Tabla VIII	Derecho penal: estableció la Ley del Talión: "Ojo por ojo, diente por diente", para las lesiones graves y aquellas consideradas leves; logró diferenciar entre la culpa y dolo, en materia de incendio. Especificó los delitos de orden público, por ejemplo, se consideraba grave el falso testimonio o la corrupción judicial.
Tabla IX	Derecho público
Tabla X	Derecho sacro: prohibía la manifestación lujosa durante las exequias

Posteriormente se trabajó en la necesidad de reformar algunas disposiciones a través de modificaciones o añadiduras, y una segunda comisión --en la que participaron los *plebeyos*-- formuló un proyecto de dos tablas adicionales que fueron aprobadas.

2) Los Plebiscitos

De acuerdo con Gayo, plebiscito es todo aquello que la plebe ordena y establece. Representa las medidas administrativas o legislativas que tomaban los Concilia Plebis, las cuales en un inicio eran válidas o aplicables sólo a los plebeyos, pero a partir de la Ley Hortencia del año 287 a. C. sería aplicable a los patricios.

3) Los Senadosconsultos

Era toda medida legislativa emitida por el senado. Se constituyeron como los consejos dirigidos a otras autoridades del pueblo, a veces se caracterizó por ser un órgano de carácter interventor en la formación del derecho romano, debido a que se necesitaba de su aprobación para que una *Ley Rogatæ* fuera aplicable.

Al principio, las medidas que emitían los senadosconsultos consistían en simples consejos paternales, dirigidos a las otras autoridades del pueblo; a veces eran contestaciones enviadas a los magistrados que solicitaban opiniones del senado para resolver un problema.

Posteriormente, la labor que ejercía el senado fue adquiriendo un carácter legislativo, especialmente al finalizar la república; por ejemplo, cuando dictaban normas de carácter administrativo. Es, en el periodo del Principado, cuando el senado se convierte en un verdadero cuerpo legislativo.

4) La Jurisprudencia

Era el cuerpo de resoluciones emitidas por los jurisconsultos en el ámbito de su competencia, con el objetivo de crear criterios en cuanto a las resoluciones de los asuntos sometidos a su conocimiento.

Los primeros jurisconsultos fueron los sacerdotes y pontífices, quienes se dedicaban a interpretar el derecho, su contenido y alcance, especialmente la Ley de las XII Tabas. Más tarde, quienes ejercían estas funciones eran laicos, así nos encontramos a *Cneo Flavio* quien publicó las fórmulas procesales --*ius Flavianum*--; luego encontramos a *Tiberio Coruncanio*, quien comenzó a dar consultas públicas sobre derecho.

Analizo y respondo la importancia jurídica para nuestro ordenamiento legal de las fuentes del derecho romano en la República.

3. Características del derecho preclásico

Este derecho se desarrolla durante la monarquía y la república, en la cual la fuente principal del derecho fue la costumbre; ahora señalaremos algunas características

- a. Aplicación rígida de la ley, es decir: "Dura lex, sed lex" --La ley es dura, pero es la ley--. Se priorizaba la seguridad jurídica que la equidad.
- b. La mayoría de los negocios jurídicos adquirían como característica la solemnidad. Cada negocio jurídico gozaba de una solemnidad establecida; por ejemplo, los caballeros o senadores por su vestimenta revestían con

uniformes jurídicos los actos, logrando diferenciarse inmediatamente; por ello los romanos de este periodo clásico necesitaban saber qué negocio estaban celebrando, si era un préstamo de forma verbal –*stipulatio*– o un contrato real de mutuo.

- c. Aparece la figura jurídica del Pretor Peregrino, que resolvía los conflictos en donde intervenían los extranjeros con los romanos.

Podemos concluir

En este periodo, las características más importantes fueron:

- 1). La República surge tras la caída de la monarquía por los patricios. Esto desencadenó varios cambios en la sociedad romana, como el establecer que las autoridades religiosas no estuvieran involucradas en los aspectos relativos al Estado.
- 2). Los plebeyos obtienen dos magistraturas en el senado, tienen un carácter inviolable y derecho al veto; sin embargo, eran considerados funcionarios de menor rango debido a sus orígenes plebeyos.
- 3). El derecho de tipo escrito se inicia con la ley escrita romana, la Ley de las XII Tabas.
- 4). El estrecho cuadro de las instituciones jurídicas es un derecho menos conservador.
- 5). La equidad se preocupa por un derecho menos escrito.

ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE NO. 2

1. Explico el contenido de carácter público de la ley de las XII tabas y analizo la importancia jurídica que ha ejercido para nuestro sistema jurídico
2. Señalo las convergencias y divergencias entre las fuentes normativas de este derecho republicano con la monarquía
3. Completo el cuadro comparativo de las instituciones políticas romanas en la República y el sistema político de Nicaragua

Funciones de las instituciones políticas	Roma	Nicaragua

4. Investigo las características del derecho en la República
5. Retroalimento mis respuestas con las hoja de respuesta de las páginas No. 87, 88 y 89

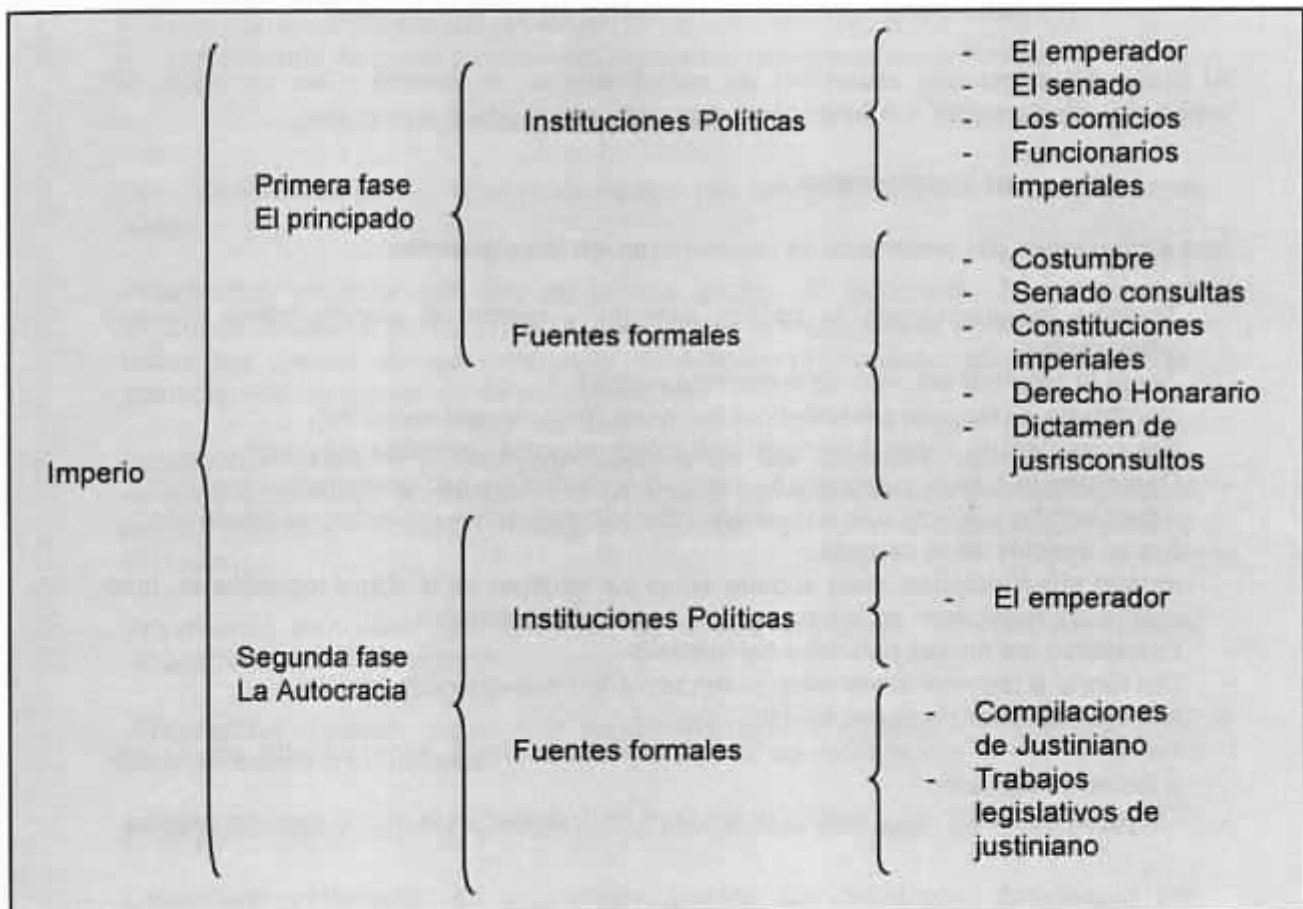
4. El Imperio

En esta etapa conoceremos cómo se desarrolló el derecho en el Imperio. Este periodo se divide en dos etapas: el *principado* y la *autocracia*, algunos autores de derecho romano lo denominan también como el *Alto* y *Bajo imperio*.

A inicios del Imperio, se pensaba que era la construcción de una nueva Roma, conformada de valores renovadores opuestos a las anteriores etapas, pero no fue así, ya que en alguna medida representó la continuidad de las anteriores circunstancias por las cuales se estaba atacando la autocracia y la república.

En cuanto a los aspectos relativos al derecho, veremos que éste encontró como fuentes la costumbre, los senadosconsultos, las constituciones imperiales, el derecho honorario y los dictámenes de los jurisconsultos.

Le presentamos las dos fases en que se divide el imperio y desarrollaremos cada una.



a. Primera fase del Imperio: el "Principado"

Según José María Sáinz,¹ inicia con el advenimiento al poder de Augusto y finaliza con la proclamación de Diocleciano como emperador, del año 27 a.C. al año 235 d.C.

En este período el poder es compartido entre el senado y el príncipe o emperador.

En el orden legislativo encontramos que los comicios se tornan prácticamente nulos; por otro lado, el emperador va obteniendo mayores poderes, hasta tal punto que en él reunió todos los cargos públicos. Así, las medidas legislativas que dictaba fueron constituyendo fuentes del derecho y se denominaron constituciones imperiales.

Se dice que con Augusto el imperio alcanza su máximo esplendor, pero al mismo tiempo inicia su decadencia. Esta situación se reflejó en la forma de vida del pueblo y en las medidas jurídicas que los gobernantes dictaban para controlarla.

1) Instituciones políticas del Imperio en el "Principado"

Al inicio del principado subsistían las magistraturas, el senado y los comicios, sin embargo, rápidamente sus funciones fueron asumidas por el emperador.

a) El emperador

Las atribuciones del emperador se concretaban en las siguientes:

- Tomaba las decisiones de política exterior y ejercía el mando militar (*potero preconsular*).
- Tenía la facultad del veto (*potestad tribuniticia*).
- Nombraba o removía a los miembros del senado (*potestad senatorial*).
- Era considerado como la principal autoridad religiosa (*pontífice máximo*).
- Declaraba la guerra y concertaba alianzas y pactos de paz (*potestad bélica*).
- Administraba justicia, sólo ante él era válida la apelación (*potestad de apelación*).
- Era el director de la moneda.
- Innovó sus funciones, pues aunque éstas ya existían en la etapa republicana, hizo que todas recayeran en él para poseer todas las facultades.
- Estableció los límites naturales del Imperio.
- Dio forma a las relaciones entre el senado y los nuevos ricos "equites".
- Reorganizó la armada y al ejército.
- Se convirtió --el emperador-- en una persona adinerada, pero concedía préstamos a los empobrecidos.
- Otorgó a los esclavos y libertos la facultad de trabajar en la administración pública.

¹ Sáinz, José María. *Derecho Romano I*, Limusa, México, D.F. 1997, pág. 57.

b) El senado

En los primeros años de gobierno compartió el poder con el príncipe, pero éste posteriormente se convirtió en un cuerpo servil de sus mandatos, sus funciones dependían del emperador, y podía ser separado del cargo si se le encontraba alguna falta.

Sus funciones quedaron reducidas a:

- La creación de normas jurídicas (senadosconsultos)
- Elección de antiguas magistraturas republicanas.
- Represión penal en cuanto a los delitos políticos.

c) Los comicios

- Pierden las funciones de administración de justicia penal que son asumidas por el emperador.
- Los comicios por centurias pierden toda función legislativa.
- Después de Augusto su actividad legislativa desaparece totalmente.

d) Los Funcionarios imperiales

Son nombrados por el emperador, quien les delegaba ciertas funciones, entre ellas:

- ***Praefectus pretorii***: son dos de oriente y dos de occidente. Al inicio tienen funciones militares, posteriormente intervienen en actividades políticas: asisten a todos los juicios en que interviene el emperador, operan como tribunal de apelación de los gobiernos de provincias, etc.
- ***Praefectus urbis***: eran los gobernadores de las ciudades, ejercían funciones civiles y criminales, y conocían como tribunal de apelación de los fallos dictados por los tribunales menores dentro de un radio de 100 millas a la redonda dentro de la ciudad.
- ***Praefectus annonae***: con funciones de policía municipal, conocen las faltas e infracciones administrativas.
- ***Praefectus vigilum***: vigilan a fin de impedir robos e incendios, tenían facultades para perseguir a infractores.
- ***Praefectus aerii***: asumen en materia hacendaria las funciones de los cuestores.
- ***Consilium principis***: es el consejo asesor del soberano, compuesto por magistrados diversos elegidos por el emperador, que lo acompañaban en todo momento.
- ***Vicarii praefectus praetorio***: son gobiernos de las diócesis en que se dividían las cuatro prefecturas.

- **Gobernadores:** uno por cada provincia en que se dividen las diócesis. Conocen en primera instancia de juicios menores y recaudan impuestos.
- **Magistrados de menor importancia:** son auxiliares del emperador como el *quaestor sacri palatii*, redactaban las leyes (constituciones imperiales) y emitían respuestas a las consultas que se hacían al emperador.

2) Fuentes formales del derecho del Principado

a) Costumbre

Continuó siendo una fuente activa del derecho no escrito. Al surgir el derecho escrito, como consecuencia, variaron las formas de gobierno, modificando el ejercicio del Poder Legislativo.

b) Senadoconsultos

De acuerdo con Sabino Ventura,² las asambleas del pueblo aminoraron sus actividades, por ello se hizo necesario someter a la aprobación senatorial los proyectos de ley.

En el siglo I de nuestra era, el senado no formulaba sus decisiones de manera imperativa, sino que se limitaba a emitir un dictamen, y ante el pretor se realizaba la apelación.

El voto del senado en el Principado fue una simple formalidad, pues los senadores eran servidores dóciles del emperador, por lo tanto, las opiniones del senadoconsulto consiguieron una fuente del derecho.

c) Constituciones imperiales

Después de S. Severo, los senadosconsultos eran cada día menos frecuentes. Ceden el lugar a las constituciones imperiales, esto es, a las decisiones emanadas del emperador, que en las instituciones se enuncian por una fórmula enérgica: *Quod principi placuit, legis habet vigorem*: "La voluntad del príncipe tiene fuerza de ley".

Las constituciones imperiales eran de tres clases:

- **Edicta:** publicadas por el emperador en calidad de magistrado, teniendo el *ius edicendi*. Expresaban las reglas de derecho aplicables a todo el imperio.
- **Mandata:** eran las instrucciones dadas por el emperador a sus funcionarios, especialmente a los gobernantes de provincias, éstas se referían a la esfera administrativa, y en algunos casos expresaban principios de derecho como las normas que prohibían a los gobernadores casarse con mujeres de su provincia, y las que autorizaban a sus soldados a testar sin atenerse a las formalidades extrínsecas o intrínsecas establecidas por el derecho romano.

² Ventura Silva, Sabino. *Derecho Romano*, 8ª. Ed., Porrúa S.A., México, 1985, pág. 34.

- **Decreta:** decisiones judiciales emitidas por el emperador en las causas sometidas a su jurisdicción, en primera instancia o en apelación.
- **Rescripta:** eran las respuestas del emperador a un funcionario o a un particular sobre una cuestión de derecho que le hubieren planteado. Eran dadas a forma de carta --epístolas o *suscriptio*-- cuando se trataba de notas escritas en virtud de una demanda.

El emperador no redactaba solo las constituciones imperiales, estaba asesorado por un consejo de jurisconsultos, los cuales recibían los proyectos de leyes que generalmente elaboraban ellos.

d) Derecho honorario- Edicto de Salvio Juliano

Este derecho significó avances en el desarrollo del derecho romano debido al establecimiento y codificación de los principios del derecho pretoriano, que consistía en reunir en un solo cuerpo las reglas publicadas cada año por el pretor urbano y los ediles curules.

Así surge el *Edictum perpetuum*, considerado como una fuente de derecho escrito que estableció la distinción entre el derecho civil y derecho honorario (eran las normas jurídicas aplicables a los extranjeros).

Este edicto fue comentado y objeto de enseñanza por los jurisconsultos, su contenido se desconoce, sólo se tiene referencia de él por los comentarios que los jurisconsultos introdujeron en el Digesto.

e) Dictámenes de los jurisconsultos- Responsa prudentium

Los Dictámenes concedieron el *jus publicum respondendi* de manera especial, a los sucesores de Augusto, por lo que preservaron ese privilegio honorífico.

Adriano estableció que los dictámenes de los jurisconsultos oficiales tendrían fuerza de ley cuando estuvieran acordes con los principios del Imperio. De esta manera se les concedió el derecho de hacer leyes.

b. Segunda fase del Imperio: la "Autocracia"

En esta segunda fase todo el poder se encontraba en manos del emperador, y según Marta Morineau (pág. 19) ésta es una época de decadencia porque Roma atravesaba una aguda crisis económica, social y política. Bandas de forajidos asolaban su territorio y devastaban sus campos y ciudades, las guerras civiles destruían el Imperio y los soldados exigían mayores remuneraciones.

Esta fase abarca desde el inicio del reinado de Diocleciano, en el año 284, hasta la caída de la ciudad de Roma, en el año 476, por lo que toca al imperio de Occidente, y hasta 1453 cuando cae la ciudad de Constantinopla y termina así el Imperio Romano de Oriente (La Autocracia).

La caída del Imperio dio fin a la llamada Edad Antigua, y se inicia de esta manera la Edad Media.

1) Instituciones políticas de la Autocracia

Estuvo bajo la potestad y autoridad de Diocleciano, el cual hizo del ejército un instrumento subordinado a la política nacional, eliminándose su carácter supremo; el emperador se convirtió en el único órgano importante del Estado, el senado no ejerció influencia alguna: los cónsules y senadores se convirtieron en servidores del emperador.

Los imperios de Oriente y de Occidente. Cada uno poseía administraciones separadas, por ello mantenían dos emperadores --Augustus-- asistidos por vice emperadores --Cesares--, los cuales debían ayudarse mutuamente. El surgimiento de estas figuras produjo que las leyes se promulgaran de forma simultánea.

Justiniano se desempeñó como emperador del 527 al 565; trató de conservar el latín como lengua oficial, a él se debe que el derecho romano sea conocido y estudiado en la actualidad. Fue el autor de las compilaciones del derecho de esa época: el *Corpus Iuris Civilis*.

2) Fuentes normativas de la Autocracia

En esta fase, el emperador interpreta en su totalidad las normas jurídicas e impide la actividad jurisprudencial, ocasionando que decayera notablemente

Las constituciones imperiales son las fuentes del derecho en esta época, y se les denomina *leges*.

A partir de Constantino, los edictos *leges* se elaboran en grandes cantidades, y se busca la tendencia a la unificación del derecho.

Aparecen una serie de constituciones que tratan de simplificar la labor de los prácticos en la aplicación de las obras clásicas.

Al lado de las *leges* subsiste la costumbre como fuente creadora del derecho, las demás desaparecen. El derecho formado en esta época recibe el nombre de *jus novum* o derecho romano helénico. La filosofía griega y el cristianismo --religión adoptada por Constantino-- influyen en los órdenes de la vida privada, destaca en esta época la constitución de Teodosio II y Valentiniano III llamada Ley de Citas. Es la era de las compilaciones prejustinianas, y, por último, la famosa obra de Justiniano (José María Sáinz, 1997: 95).

a) Compilaciones anteriores a Justiniano

- **Los códigos Gregoriano y Hermogeniano.** Éstos tuvieron un carácter privado. Son obras de jurisconsultos de quienes poco se sabe, llamados *Gregorianus* o *Gregorius* y *Hermogenianus* o *Hermógenes*. El primer código se publicó bajo Diocleciano, y contenía una serie de constituciones de Séptimo Severo hasta ese emperador; estaba dividido en libros y títulos, y fue redactado entre los años 291 y 292. El código Hermogeniano --de la misma época del código Gregoriano-- se empleó como sustituto del Gregoriano. Constaba de un solo libro dividido en títulos, contenía constituciones desde Diocleciano hasta Valentiniano I, desde 291 al 265.

- **Código Teodosiano.** *Teodosio II*, hacia el año 429, concibió el proyecto de un trabajo oficial legislativo. Para ese efecto nombró una comisión encargada de reunir y clasificar todas las constituciones imperiales, desde *Constantino*, y de reunir, además, una colección que contuviera extractos de trabajos de jurisconsultos. Al parecer, la comisión no cumplió su tarea, por lo que más tarde el emperador nombró una nueva comisión de dieciséis individuos, que sólo tenían que trabajar en reunir las *leges* y las constituciones de *Constantino* y sus sucesores. Se facultó a la comisión para hacer a los textos las modificaciones necesarias, con el fin de que fueran más claros y se facilitara así su aplicación.
- **Leyes romano-bárbaras.** Los pueblos que invadieron el imperio de Occidente fundaron nuevos reinos sobre sus ruinas, así, los *ostrogodos* se asentaron en Italia; los visigodos ocuparon España y parte de Francia; y los *borgoñones* se establecieron en la Galia central y septentrional. Sin embargo, los vencedores respetaron las instituciones jurídicas de los vencidos; cada pueblo conservó su organización judicial y su legislación; fue el sistema de la personalidad del derecho. Ante esta situación, los reyes bárbaros redactaron para sus naciones las costumbres de su país --*Leges Barbororium*-- y formularon, además, para sus súbditos romanos, colecciones de reglas extraídas del antiguo derecho romano --*Leges Romanae*--.
- **Edicto de Teodorico.** Su nombre se debe a *Teodorico*, rey de los *ostrogodos*, publicó su edicto en Roma, en el año 500, se dividió en 155 artículos; contenía reglas tomadas de los códigos Gregoriano, Hermogeniano y Teodosiano, así como de algunas constituciones posteriores a Teodosio y de las sentencias de Paulo. Contenía normas de derecho criminal y de derecho público en general. Se aplicaba para los godos y romanos.
- **Ley romana de los visigodos.** Fue el cuerpo legal más importante publicado por los reyes bárbaros. Se conoció también con el nombre de *Breviario de Alarico*, en honor a *Alarico II*, rey de los visigodos, el cual ordenó su redacción a una comisión designada por él, bajo la dirección de *Goyarico*. Esta ley se publicó en el año 506, y contenía fragmentos de diversos jurisconsultos, partes de las *constituciones imperiales*, *instituciones de Gayo*, anotaciones de los códigos *Gregoriano* y *Hermogeniano*, y novelas de algunos emperadores romanos.
- Estas leyes romanas de los visigodos anexaron las *sentencias de Paulo* y los cinco primeros libros del *Código Teodosiano*. Se aplicó a la vez en el sur de Francia y España.
- **Ley romana de los borgoñones.** Conocida con el nombre de *Ley Gambeta*, fue publicada por *Gundobado*, rey de los *borgoñones*, y se aplicaba en el siglo VI de forma exclusiva a la población romana. Se dice que esta ley --basada en los principios del derecho *borgoñón*-- fue de poca extensión, pues sólo contenía 47 artículos.

b) Trabajos legislativos de Justiniano

Justiniano nació en Iliria en el año 482 d.C., ascendió al trono en el año 527 y gobernó hasta el año 565. Algunos autores como José María Sáinz (pág. 73) señalan que con su muerte finalizó la historia y evolución del derecho romano.

Con el advenimiento de Justiniano fue necesaria una reforma legislativa, ante la existencia de numerosas disposiciones jurídicas que dificultaban el conocimiento de la ley. Antes, Teodosio había realizado una compilación en su *codex* en relación con las constituciones imperiales, de esta manera Justiniano concebiría la idea de reunir en un solo cuerpo legislativo todas las normas jurídicas existentes en esa época.

A su labor codificadora se le conoce con el nombre de *Corpus Iuris Civilis*, conformado por el *Código*, el *Digesto*, las *Instituciones* y las *Novelas*.

- **El Código.** Justiniano se interesó por las leyes, por ello nombró una comisión integrada por diez personas para reunir en una sola obra los códigos Gregoriano, Hermogeniano y Teodosiano, añadiendo las constituciones posteriores y tachando las repeticiones, contradicciones y las reglas citadas en desuso. Los trabajos de compilación duraron catorce meses.

Los compiladores dividieron el Código en doce libros, organizados de la siguiente manera:

No. libro	Contenido del libro
Libro I	Se incluyó el derecho eclesiástico, fuentes del derecho y oficios de los empleados imperiales.
Libros II-VIII	Reguló el derecho privado.
Libro IX	Derecho penal
Libros X-XII	Derecho administrativo

Cada uno de estos libros se subdividieron en títulos, y éstos en fragmentos encabezados por las indicaciones del tema y de las constituciones de que se trata.

- **Digesto o Pandectas.** Posterior a la codificación de las *leges*, Justiniano se ocupó del *Jus --derecho--*. Encomendó a Triboniano para que integrara una comisión cuya función era recopilar las obras de los jurisconsultos. Esto produjo una obra integrada por cinco libros, compuesta por títulos que incluían las opiniones vertidas por los jurisconsultos; a esto se le denominó leyes. Se dividió en siete partes (Margadant, 1965, pág. 77).
- **Instituciones.** Constituyó una obra elemental destinada a la enseñanza, estaba compuesta por partes extraídas de los jurisconsultos clásicos. Se integró en cuatro libros, de la siguiente forma:

No. libro	Contenido del libro
Libro I	Estableció lo concerniente a las personas.
Libros II, III y IV en sus títulos del 1 al 5	Reguló lo concerniente a las cosas.
Libro IV, el resto de sus títulos	Se refirió a las acciones.

Esta obra se redactó utilizando como base las instituciones de Gayo y las res Cottidianae atribuidas al mismo jurisconsulto; igualmente, las instituciones de Florentino, las de Ulpiano, las de Marciano y las de Paulo, junto con fragmentos de las constituciones imperiales y textos acogido en el Digesto (Ventura Silva, Sabino, 1985: 46).

- **El nuevo Código.** Éste consistió en una nueva colección de constituciones imperiales, basadas en el código anterior, agregándole nuevas constituciones dictadas por Justiniano.

Se le llamo Codex repetitae praelectionis. Comprendía doce libros ordenados cronológicamente, cada constitución tenía una *inscriptio* con el nombre del emperador y del destinatario de la ley, y una *subscriptio* relativa a la fecha:

No. libro	Contenido del libro
Libro I	Hablaba del derecho eclesiástico, fuentes del derecho y los oficios de los funcionarios.
Libro II al VIII	Hablaba del derecho privado
Libro IX	Regulaba el derecho penal a aplicarse en esa época.
Libro X al XII	Reguló lo relativo al derecho administrativo

- **Novelas.** Posterior a la publicación del nuevo Código Justiniano, se estableció que no se realizaran nuevas emisiones del código, y que las demás leyes se denominaran Novelas. Éstas fueron compilaciones privadas hechas a la muerte de Justiniano, en donde destaca el *Epítome Juliani* (124 Novelas), la *Authenticum* (143 Novelas) y una colección posterior de 138 Novelas.

Podemos concluir:

- 1 En cuanto a las instituciones políticas de ambas fases del imperio, se dio el desgaste de algunas instituciones que en la monarquía ejercían gran influencia el senado, los comicios, los cónsules, es por ello que en la autocracia se convirtieron en servidores del Emperador.
- 2 A través del estudio de las fuentes normativas del Principado y la Autocracia observamos el trabajo compilador de las fuentes normativas desarrolladas en la monarquía y la república, para lograr un solo cuerpo de leyes uniformes.
- 3 El derecho del Principado es denominado clásico y el de la Autocracia es el post clásico.
- 4 El derecho como ciencia se consolidó por:
 - a. Las normativas emitidas, que se impregnaron del intelecto de los jurisconsultos.
 - b. Se incorporaron rasgos primordiales del principio de equidad.
 - c. Las soluciones jurídicas se individualizaron, para casos concretos de los ciudadanos.

ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE NO. 3

1. Establezco las diferencias entre el Principado y la Autocracia en relación a :
 - a. Instituciones políticas
 - b. Fuentes formales
2. Explico la importancia jurídica del estudio de las compilaciones de Justiniano, para nuestro derecho
3. Elaboro un cuadro comparativo entre las distintas fuentes del derecho en la monarquía, la república y el imperio.

Monarquía	República	Imperio	
		Principado	Autocracia

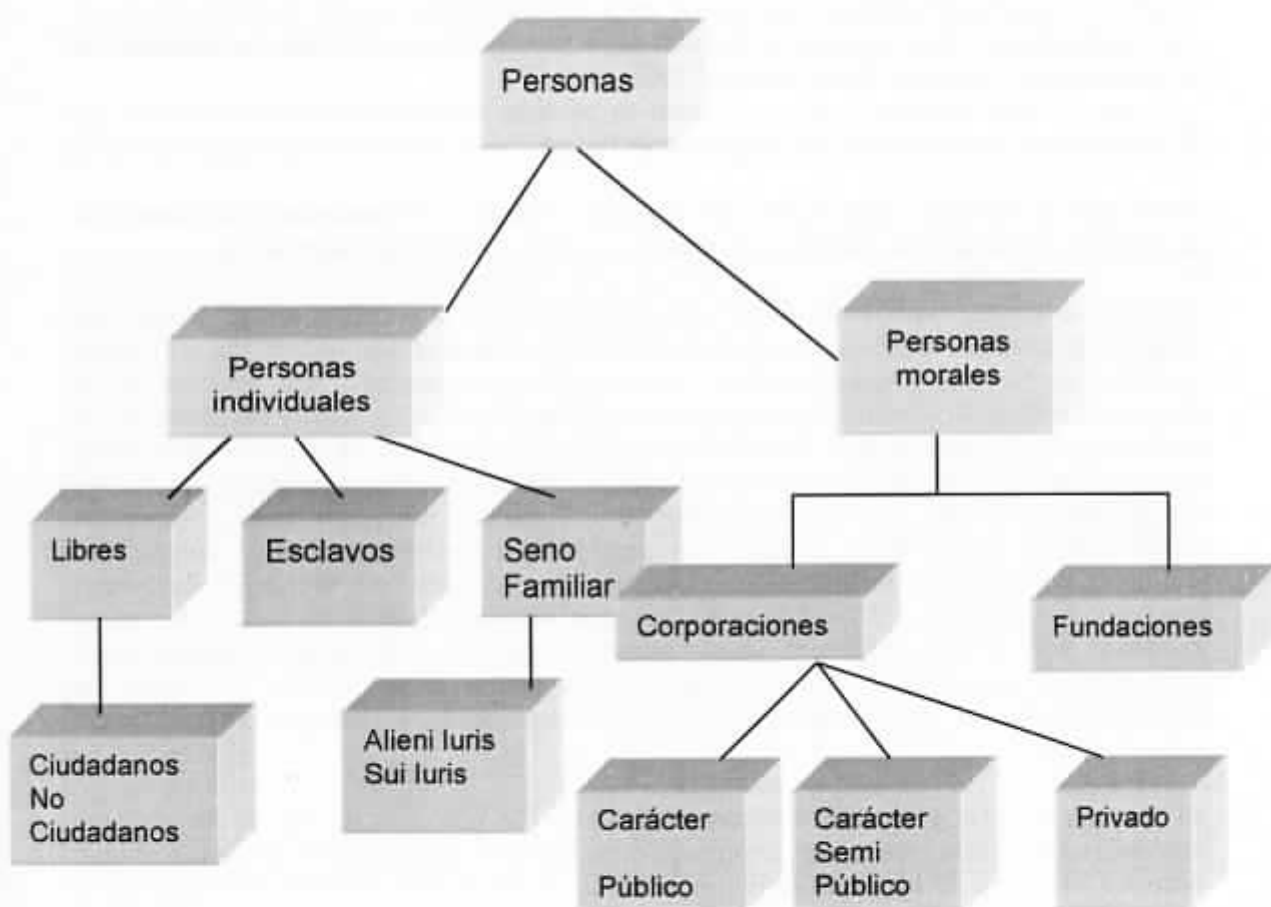
4. Retroalimentar mi aprendizaje con la hoja de respuestas de las pág. 89, 90 y 91

C. EL DERECHO DE PERSONAS Y DERECHO DE FAMILIA

Hasta el momento hemos estudiado los periodos históricos del derecho romano, en el cual debemos destacar las fuentes del derecho: la costumbre, la ley, edictos de los magistrados, la Ley de las XII Tablas, las constituciones imperiales y las institutas de Justiniano. Esta última se incorporó a las anteriores formando un solo cuerpo legislativo, que ha sido objeto de estudio por doctrinarios del derecho.

Ahora en este tema vamos a referirnos a las personas y a la familia, tomando como referencia algunas de las fuentes del derecho estudiadas en el tema anterior.

A manera de introducción, les presentaré el siguiente diagrama, en donde se refleja de una manera sencilla la clasificación de las personas, tal como la tenían los romanos:



1. Concepto de persona

La voz persona proviene del latín y significa "máscara". Por su etimología, el concepto de persona ha sido una creación artificial de la cultura y no de la naturaleza. En el aspecto jurídico, el estudio de la persona implica varios enfoques, entre ellos el siguiente: "Para el derecho objetivo son los derechos y deberes subjetivos que necesitan para existir titulares, y estos centros de imputación de derechos y deberes

son las personas, como lo conceptualiza Kelsen" (Margadant's, Guillermo.1965, pág. 114).

En el derecho romano el vocablo persona se conceptualizaba en dos sentidos: en sentido propio, dando amplitud a su voz "personare", era la máscara que utilizaban los actores romanos; en sentido figurado expresaba el papel que el individuo representaba en la sociedad romana, por ejemplo: ser el jefe de familia, el tutor. Para los jurisconsultos romanos, las personas eran los sujetos de derechos y de obligaciones que se les imponía (Petit, Eugene, pág. 58).

En el sentido más extenso, persona es todo ser susceptible de derechos y obligaciones; esto es, aquel que reúne en sí los requisitos necesarios a los que pueden atribuirse las facultades o poderes que constituyen los derechos subjetivos; asimismo, la posibilidad de ser constreñido a cumplir los deberes jurídicos. Y como esta aptitud de alguien para ser titular de derechos y obligaciones se designa con la expresión "capacidad jurídica", se puede decir concisamente que la persona es el ser con capacidad jurídica; ésta es la llamada capacidad genérica o abstracta, esencia de la personalidad (Ventura Silva, Sabino. 1985, pág. 57).

2. Comienzo y extinción de la persona física

Para que el hombre sea sujeto de derecho —exista— es necesaria la completa separación de su cuerpo del claustro materno, a lo que se llama nacimiento.

Además, el ser humano debe nacer vivo. La prueba de la vida debía ser producida, según la doctrina de los *proculeyanos*, demostrando que el recién nacido dio un vagido —llanto—; en cambio, los *sabinianos* —cuya doctrina prevaleció y fue acogida en el derecho Justeniano— consideraron que era suficiente cualquier signo, en particular el movimiento o la respiración. El aborto casual o provocado no se consideraba como parto, decía el jurista Paulo. Asimismo, el nacido debía tener forma humana: D1, 5, 14, Paulo: *Non sunt liberi, qui contra formam humani generis converso more procreantur veluti simulcrum monstruosum aliquid aut prodigiosum enixa sit. Partus autem, qui membrorum humanorum officia ampliavit, aliquatenus videtur effectus et ideo inter liberos connumerabitur*. "No son hijos los que en oposición a la figura del seno humano, son procreados con anormalidad, como si una mujer pariese algo monstruoso o prodigioso. Pero el recién nacido con aumento de las funciones de miembros humanos, se considera en cierto modo perfecto y será por tanto contado entre los hijos".

El derecho romano dispensó protección al concebido que aún no nacía. No es que reconociera al feto intrauterino como sujeto de derecho, sino que lo que se protegía eran los intereses de la futura persona, muchos de los cuales resultarían ilusorios, si no se tomaban medidas anticipadas. Por eso reservamos al concebido derechos especiales de carácter sucesorio, reserva cuyos efectos quedaban supeditados al nacimiento posterior del *nasciturus*. De ahí que se pudiera decir en ciertos aspectos que se estimaron favorables para la persona eventual, anunciada por la concepción, que los concebidos se asimilaban a los ya nacidos, idea expresada en la frase: *Nasciturus pro iam nato habetur quotiens de eius commodis agitur*. "El que va a nacer se tiene por ya nacido, cuantas veces se trate de sus intereses".

En cuanto a la muerte del hombre, la prueba incumbe a quienes tienen interés en acreditarla. En la hipótesis de que varias personas emparentadas entre sí --de modo que una pudiera adquirir derechos y obligaciones, como consecuencia de la muerte de la otra-- murieran en el mismo siniestro, sin que se pueda establecer cuál falleció primero, el derecho clásico las considera muertas en el mismo instante. El derecho justinianeo, regulando el caso especial en que las personas en cuestión eran padre e hijo, consideró premuerto al hijo si impúber, prefallecido al padre si el hijo era púber (Ventura Silva, Sabino. 1985, págs. 58-59).

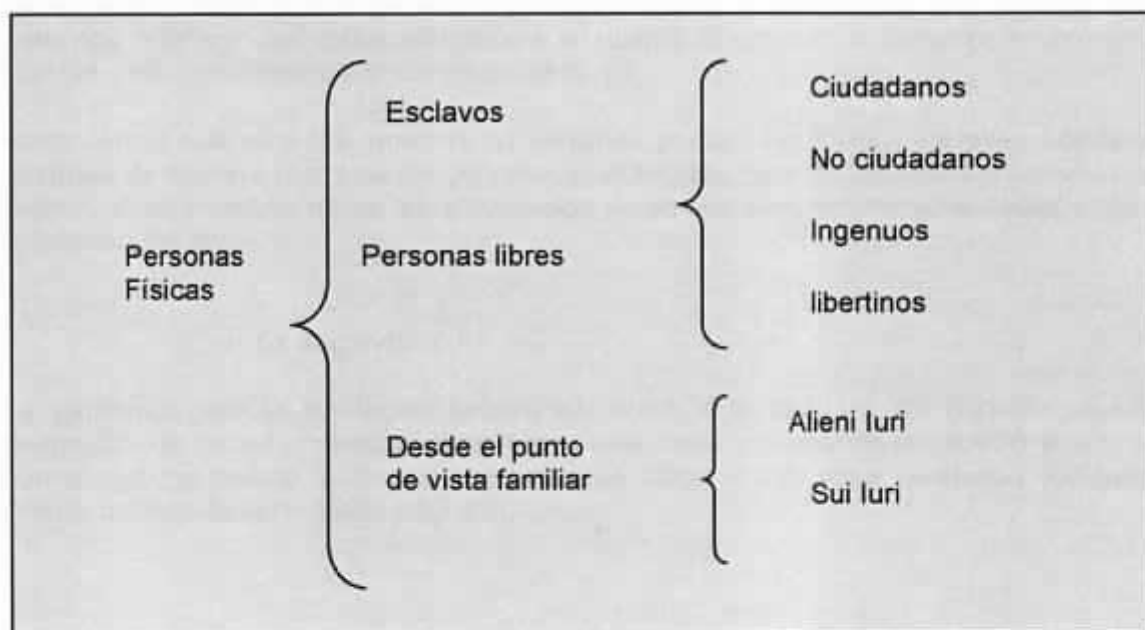
En relación con la muerte, los romanos también reconocieron derechos y obligaciones a los herederos.

Analizo los artículos del 5 al 24 del Código Civil y de acuerdo a la concepción romana describo el comienzo y extinción de la persona física.

3. Clases de personas

Los jurisconsultos establecieron que en el derecho romano existían dos clases de personas: las personas físicas y las personas morales.

a. Personas físicas



El cuadro sinóptico indica que las personas físicas se clasificaban en: **esclavos** y **las personas libres**. Las personas libres se subdividían en **ciudadanos** y **no ciudadanos**, e **ingenuos** y **libertinos**. Desde el punto de vista familiar, las personas físicas se dividían en: **Alieni Iuris** -sometidos a la autoridad de un jefe- y los **Sui Iuris** - no se encontraban bajo la potestad y autoridad de ninguna persona, por lo tanto dependían de ellos mismos-.

Actualmente todo ser humano es considerado persona física, cuya existencia inicia con el nacimiento.

En Roma, para ser persona frente al Derecho, no bastaba el nacimiento del ser humano, sino que debía de reunir tres elementos o status –Margadants Floris, Guillermo. 1965. Pág. 82-:

- *Status libertatis*: ser libre, no esclavo.
- *Status civitatis*: ser romano, no extranjero.
- *Status familiæ*: ser independientes de la patria potestad.

Los que reunían estos tres elementos tenían plena capacidad jurídica.

Una vez señaladas las condiciones que se debían cumplir para ser considerado ciudadano romano, hablaremos de cada una, de acuerdo con el orden lógico de la mayoría de los autores que tratan sobre este tema.

1) Status libertatis

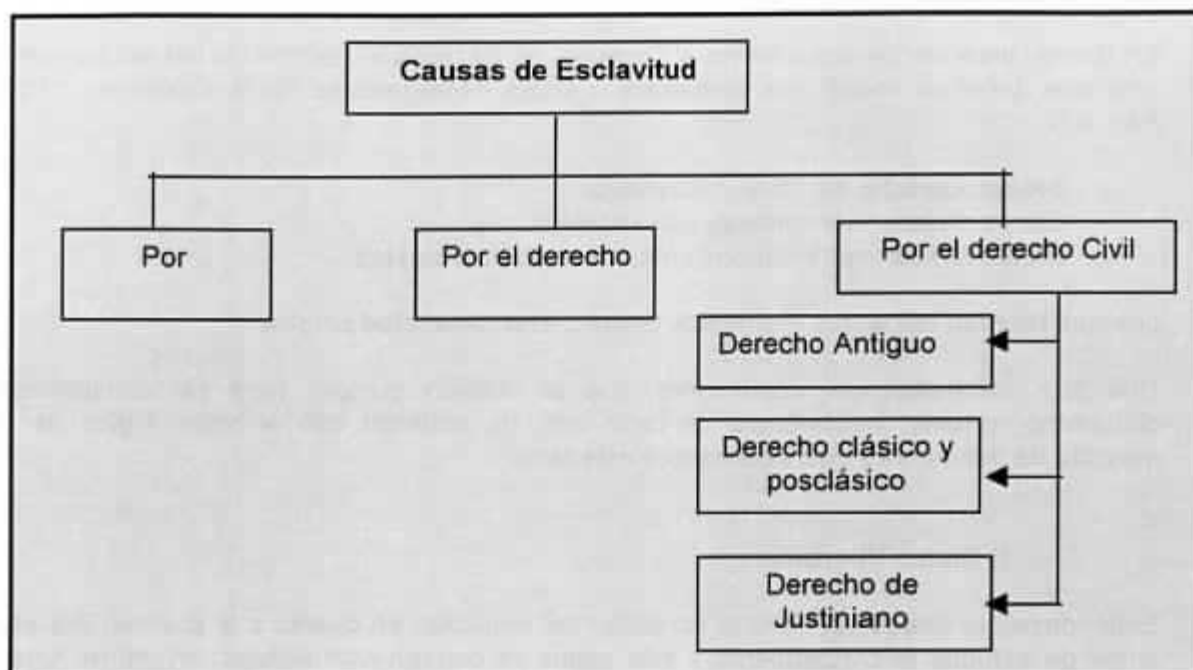
Entiéndase por *status libertatis* la condición del individuo en cuanto a la libertad. Por ello antes de estudiar lo concerniente a este status es conveniente señalar, en primer lugar, los aspectos relativos a la esclavitud y luego proceder a caracterizar a la persona libre. Esto nos brindará una visión integradora en cuanto al proceso a seguir para obtener la libertad y ser considerados como personas libres.

Recordemos que para los romanos las personas podían ser libres y esclavos. Los libres gozaban de manera plena de los derechos establecidos para los ciudadanos romanos; en cambio a los esclavos no se les consideraba personas, sino simplemente cosas, objetos propiedad del amo.

a) La esclavitud

La esclavitud era la institución jurídica conforme a la cual un ser humano se veía despojado de toda humanidad, asimilado a una cosa, y como tal pertenecía a otro ser humano por el mismo título que una bestia de carga u otra cosa inanimada cualquiera (Ventura Silva, Sabino. 1985, pág. 61).

Las causas de esclavitud se explican en el cuadro siguiente:



A continuación desarrollamos cada una de las causas de esclavitud:

Por nacimiento

Nacían esclavos los hijos de madres esclavas. La condición del padre no se tomaba en cuenta, ya que fuera del matrimonio el hijo seguía la condición de la madre. Sin embargo, por una tendencia a favor de la libertad --favor libertatis-- se admitió que si la madre concebía libre y alumbraba esclava, el hijo nacía libre, y acabó por aceptarse.

Por el derecho de gentes

Se consideró esclavos a las personas que se encontraban en estado de cautividad. Los romanos ejercieron este derecho sobre:

- Aquellos ciudadanos de otras naciones que eran considerados enemigos hostiles.
- A quienes regularmente se les había declarado la guerra.
- Aquellos pueblos que en tiempos de paz se hubieran negado a firmar un tratado de amistad con ellos.

Era costumbre que si un prisionero se escapaba y volvía a su hogar se le consideraba una persona libre. Gozaba del *Ius Postlimini*. Por una ficción jurídica las cosas regresaban a su estado anterior, antes que hubiera caído en manos de su enemigo.

El *ius Postliminium* producía los siguientes efectos:

- Si era hijo de familia, volvería a la misma y se le consideraba como si nunca hubiera salido de la potestad paterna.
- Si había sido paterfamilias, quedaba reputado como si preservaba y conservaba sus derechos de potestad.

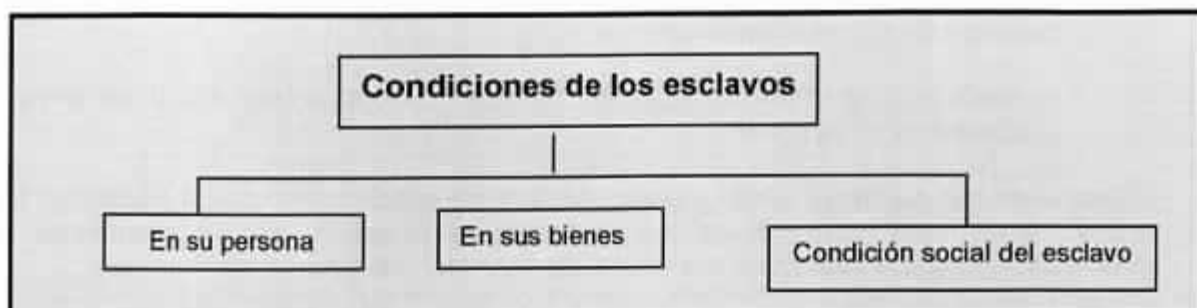
El hecho de que su status social y civil volviera a su estado anterior a la esclavitud fue relativo, pues tenía suspendidos los derechos de posesión, no se restablecía el matrimonio, ya que la cautividad era causal de disolución del vínculo matrimonial.

Por el derecho civil

Entre las causas de la esclavitud originadas por este derecho, citamos:

- El antiguo derecho romano que consideró esclavos a:
 - las personas que no se encontraban inscritas en el censo
 - el soldado refractario, por indigno de gozar una libertad que no quería defender
 - el ladrón encontrado flagrante delito
 - el deudor insolvente
- El derecho clásico y post clásico, cuyas causas de esclavitud fueron:
 - Por engaño: la persona libre se hacía vender como esclava ayudada por otra persona, quien actuaba como cómplice, ésta posteriormente reclamaba su libertad, la que no obtenía por el engaño. También se atribuía como esclavo el cómplice.
 - Los condenados a trabajos forzados en las minas y los gladiadores. Estos esclavos se llamaban *servi poene*, porque no tenían más dueño que su castigo, y sus bienes se confiscaban y vendían en provecho del Estado. Constantino suprimió las condenas a las bestias y a los gladiadores. Justiniano decidió que la condena a las minas no trajera la esclavitud.
 - Si la mujer libre tenía relaciones carnales con un esclavo ajeno, se volvía esclava del dueño del esclavo. Justiniano suprimió esta causa.
 - El liberto que cometía ingratitud hacia su antiguo amo. En la época de Justiniano subsistió esta causa.
- Según el derecho de Justiniano, sólo subsisten:
 - la ingratitud del liberto
 - la venta ficticia
 - el nacer de una esclava
 - el cautiverio

Las condiciones de los esclavos las representamos y describimos a partir del cuadro siguiente:



En su persona:

Al ser considerados los esclavos como "cosas", sus dueños tenían un derecho pleno sobre ellos. Este derecho comprendía:

- El poder de vida y muerte sobre el esclavo
- Facultad de castigarlo, venderlo o abandonarlo
- Una especie de autoridad doméstica

Históricamente, en los primeros siglos de Roma los romanos tenían más esclavos que prisioneros. Estos esclavos tuvieron una relación armoniosa con sus dueños, hasta el grado que fueron considerados como parte de la familia.

Al fin de la República varió la situación: los esclavos eran de diversas razas, costumbres y religión, por lo que fueron considerados como extranjeros o bárbaros. Esto produjo que el vínculo armonioso en las relaciones amo-esclavo variara, y se produjera el desprecio hacia los esclavos, ya que representaban un peligro para el Estado. Ante esta situación, el legislador intervino a través de la creación de leyes de protección a los esclavos. Por ejemplo, la *Lex Petronia*, dictada bajo Augusto o Nerón, prohibía al amo vender un esclavo para combatir a las bestias feroces.

Otras medidas tomadas por Claudio, Adriano y Antonio el Píadoso, acabaron de reprimir los abusos de poder de los dueños, estableciendo que el que matara a un esclavo sería considerado como un criminal, también se reguló que si el amo demostraba demasiada crueldad hacia el esclavo, el magistrado podía obligarlo a venderlo.

En sus bienes:

Conforme al derecho de gentes, la esclavitud tenía un carácter absoluto y se ejerció sobre la persona, al igual que sobre los bienes de la misma.

Las cosas que adquirían los esclavos pasaban a ser del dueño, de tal manera que los esclavos no gozaban del derecho de propiedad.

Posteriormente se introdujo la figura del *peculio* a favor del esclavo, que significaba que se le daban bienes en administración, y con las ganancias obtenidas podía comprar su libertad.

Estos *peculios* tenían un valor considerable. Algunas veces comprendían también a otros esclavos llamados *vicarii*, pero el dueño que lo había constituido conservaba siempre la propiedad cuando libertaba al esclavo. Si no recogía el *peculio* estaba obligado a dárselo al esclavo, que se hacía propietario por *usucapión* (Petit, Eugene. 1994, pág 62).

Condición social del esclavo:

La condición social del esclavo se resume en los siguientes dos principios:

- Conforme al derecho civil no gozaban de capacidad jurídica. Lo que significaba una especie de muerte civil, al ser considerados "Cosas de la res Mancipi".
- Conforme al derecho natural el esclavo no se diferenciaba de los demás hombres, por lo tanto era merecedor de los mismos derechos y obligaciones que el resto.

Durante Justiniano, la condición del esclavo se enmarcó dentro de las siguientes características:

- No podían hacer uso de sus derechos políticos.
- No podían contraer matrimonio civil. En cambio, si estaban aptos para vivir en unión de hecho --*contubernium*--, lo que generaba un parentesco natural --*cognatio serviliis*--.
- Conforme al derecho civil, estaban impedidos de hacer adquisiciones, pero si podían comparecer en actos jurídicos, adquiriendo la personalidad de su dueño.
- No tenían la capacidad de obligarse civilmente en contratos; sólo se obligaban de forma natural.
- El derecho civil no admitió que el esclavo hiciera deudor a su dueño.
- El esclavo no podía obrar en justicia, ni para sí ni para otro, porque carecía de capacidad procesal.

En relación con la extinción de la esclavitud analizaremos la división presentada en el cuadro siguiente:



La esclavitud terminaba de dos maneras:

Postliminium

Éste ocurría cuando un prisionero de guerra lograba escapar y volvía a su país. El efecto del postliminium era retroactivo, y hacía que se considerara al cautivo que regresaba como si nunca hubiera estado sometido. Como consecuencia se presumía que nunca había perdido la propiedad de sus bienes ni la potestad paterna de sus hijos.

La manumisión

Aquí se ubicaba a las personas que siendo esclavas recuperaban su libertad tras la celebración de un acto jurídico, en el cual su propietario confería la libertad al renunciar a su derecho de propiedad sobre su persona.

La manumisión trajo como consecuencia que el antiguo amo se convirtiera en el patrono del liberto, denominado *libertus*, y *libertinus* respecto de la sociedad.

Tipos de manumisión

Existieron ciertos tipos de manumisión, conforme al **Ius Civile** y **Ius Honorarium**

Ius Civile	Ius Honorarium
<ul style="list-style-type: none"> Manumisión por inscripción del esclavo en el censo. Manumisión por un juicio simulado de libertad. El juicio iniciaba ante la presencia del magistrado, el amigo alegaba como <i>Adsertor Libertatis</i> que el esclavo era libre, y al no haber oposición del dueño el magistrado le daba al actor la razón --en este caso el actor es el <i>Adsertor Libertatis</i>-- y el presunto esclavo era en realidad un hombre libre --<i>manumissio vindicta</i>--. Por testamento. Cuando el testador designaba en su testamento la libertad del esclavo o establecía la obligación de otorgársela. En tiempos del cristianismo surgió la <i>manumissio in sacro sanctis ecclesiis</i>, que consistió en una declaración realizada por el sacerdote ante los fieles, reunidos en la iglesia. 	<ul style="list-style-type: none"> reconoció la libertad de un esclavo cuando se presentaban los siguientes casos: <ul style="list-style-type: none"> Cuando existieran declaraciones indudables de la voluntad del dueño de manumitir, a través de declaraciones escritas --<i>manumissio per epistolam</i>--, declaración verbal ante amigos --<i>manumissio inter amicos</i>--, o cuando hubiere invitado a cenar al esclavo el dueño --<i>manumissio per mensam</i>--. A través de la Ley <i>Lunia Norbana</i> estableció a los libertos su reconocimiento por el derecho honorario.

1. **Elaboro** un cuadro sinóptico sobre la esclavitud en Roma.
2. **Investigo y comparo** las características de la esclavitud en América después de los descubrimientos y establezco semejanzas y diferencias de acuerdo con lo estudiado en el tema sobre Roma.

Recuerde

1. En Roma las personas eran consideradas como sujetos de derechos, pero en algunos casos con ciertas limitaciones, porque se tomaba muy en cuenta la capacidad para ejercer sus derechos. Para ser persona debía de reunir: *status libertatis*, *status civitatis* y *status familiæ*.
2. El *statu libertatis* se refiere a la condición de las personas, ya sea en estado de esclavitud o de libertad.

2) Status civitatis

Eran **personas libres** aquellas que no eran esclavas. Se distinguieron en dos clases: ciudadanos y no ciudadanos.

a) De los ciudadanos

Además del *status libertatis*, ser romano era el segundo requisito para ser considerado ciudadano. Los que gozaban de ciudadanía eran capaces de derechos y tenían personalidad.

Según los romanos, el hombre se dividía en dos grupos extremos: ciudadanos romanos -- *cives*-- y extranjeros --*peregrini*--, en medio se encontraban el latini. Esta clasificación tuvo interés en el derecho civil romano, pero de acuerdo con las condiciones políticas y financieras hicieron otorgar la ciudadanía a todos los habitantes del imperio.

Las prerrogativas de la ciudadanía romana las representamos en el esquema siguiente:



Cada una de las prerrogativas del esquema anterior las describimos de la manera siguiente:

De carácter privado

- **Ius Connubium**
Derecho para casarse en *Iustiae Nuptiae*, según las consecuencias y formalidades contempladas en el derecho civil romano.
- **Ius commercium**
Derecho para realizar negocios jurídicos --*intervivos o mortis causa*--, conforme a los efectos previsto por el *Ius Civile*. Sin el *commercium* no podía realizarse testamento o celebrar válidamente la mancipatio.
- **Legis actiones**
Capacidad de recurrir ante un procedimiento quiritario, con la finalidad de dar eficacia a los derechos subjetivos contemplados en el *Ius Civile*.

De Carácter público

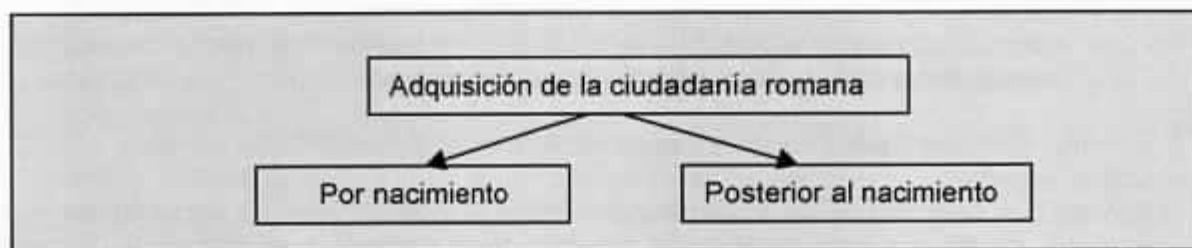
- **Ius Suffragii**
Derecho a votar en los comicios y en los concilios plebis.
- **Ius Honorum**
Derecho a ser electo para ejercer una función pública o religiosa.
- **Derecho a servir**
En las legiones fue de utilidad práctica, ya que del prestigio obtenido por los generales y centuriones era notable la disciplina, y un triunfo representaba la forma en la cual se repartían las ganancias u objetos obtenidos en las batallas.

Los ciudadanos, ejercían la *provocatio ad populum*, que significaba el derecho a sufrir una pena capital, pronunciada por algún magistrado.

El nombre del ciudadano romano constaba de tres partes:

- El *praenomen*, que era el nombre individual que lo identificaba y diferenciaba en relación con los demás miembros de la familia.
- El *nomem*, o el nombre gentilicio o familiar.
- El *cognomen*, que en un principio designó la rama particular de cada gens; después aludía a diversas circunstancias personales o meramente personales -- sobrenombre o apodo "agnomen" --.

¿Cómo se adquiere la ciudadanía romana?



Por nacimiento

El derecho romano estableció que la ciudadanía se obtenía por la nacionalidad del padre o de la madre, los cuales también debían ser ciudadanos romanos, y no por el lugar de nacimiento --*sistema del *Ius sanguinis**--.

Reglas para adquirir la ciudadanía romana:

- El hijo nacido ex *Iustae Nuptiae* seguía la condición del padre, debido al momento de la concepción, pues la obra del padre quedaba entonces terminada.
- Fuera del *Iustae Nuptiae* el hijo seguía la condición de la madre en el parto. De modo que si el padre era peregrino o latino, y la madre romana, el hijo nacía romano.

Posterior al nacimiento

Las causas fueron:

- A través de la *manumissio solemnne*
- Por concesión de los concilios.
- Por un tratado especial que los extranjeros obtenían para habitar o establecerse en Roma.
- Por la manumisión regular
- Por concesión expresa emitida por los comicios o por un senado consulto; o en último caso el emperador, a través de la cual el peregrino se convertía en ciudadano.

Los derechos de los adquirentes de la ciudadanía se limitaron a los siguientes: *civitas cum suffragio*, derecho al voto, *sine suffragio*; pero no obtenían el *commercium* ni el *connubium*, sólo en casos excepcionales a veteranos.

La ciudadanía siempre implicaba que se adquiría a título personal y no incluía a la mujer e hijos.

¿Cuáles son las causas de la pérdida de la ciudadanía?

Las causas eran las siguientes:

- Emigración
- Adquisición de nueva ciudadanía
- Por consecuencia de ciertas penas
- Por causas que los llevasen a ser condenados a esclavitud
- Condenas como la interdicción del agua y del fuego --consistía en que al individuo que se le imponía esta pena se le privaba del uso del agua y del fuego, y no le quedaba otra salida que abandonar la ciudad voluntariamente, por no disponer de los elementos citados para vivir--, y la deportación.

b) De los no ciudadanos

Eran los que carecían de los elementos anteriores. Los extranjeros están dentro de esta categoría, por lo cual eran privados del derecho de ciudadanía, participaban únicamente del *ius gentium*. A los extranjeros que no tenían derecho de ciudadanía, y con los cuales Roma no estaba en conflicto, se les llamaba *peregrinis*.

Peregrinis eran:

Habitantes de otros países con los cuales Roma había realizado tratados de alianza, o se habían sometido posteriormente a la dominación romana. De tal manera que se convirtieron en una provincia más.

Los peregrinos *peregrinis* llegaron y fijaron su residencia en Roma, de ahí la necesidad de crear la figura del *Prætor peregrinus*.

La caracterización de los peregrinis consistió en:

- Su condición de persona estuvo determinada por el derecho común para los no ciudadanos.
- No poseían la capacidad de disfrutar el *ius Connubium*, *ius Commercium*, ni los derechos políticos, aunque los podían adquirir a través de la concesión completa del *ius Civilis*, o por concesión especial de algunos de sus elementos.
- Gozaron del *ius Gentium* y de los derechos aplicables a las provincias donde residían. Para aquellos que no pertenecían a ninguna provincia, sólo podían hacer uso del *ius Gentium*.

Clasificación de los peregrinis

- Los **peregrini dediticii** eran los habitantes de los pueblos que se rindieron a Roma con discreción. No gozaban de autonomía al estar bajo el dominio de los romanos.
- Los **latini**: Fueron los peregrinos que recibieron un mejor trato, gozaron de mayores prerrogativas comprendidas en el derecho de ciudadanía romana.

Existieron tres tipos de latini: **Latinis Veteres, Latinis Coloniarii y Latini Juniani**.

Investigo en la Constitución Política los derechos y obligaciones de los ciudadanos y no ciudadanos e interpreto la situación legal en que se encontraban.

Recuerde

1. Las personas se clasificaban en esclavos y libres. Los esclavos no eran vistos como personas, sino como cosas despojadas de toda humanidad. Las personas libres, son aquellas que no eran esclavas. Se clasificaban en ciudadanos y no ciudadanos.
2. Para ser considerados ciudadanos debían tener el *status libertatis*, *status familiae* y *status civitatis*. Los no ciudadanos carecían de los elementos anteriores, eran los extranjeros y se denominaban peregrinos.
3. El derecho de ciudadanía concedía el *Ius Commercium*, *Ius Connubium*, *Legis Actiones* en la esfera del derecho privado; en el ámbito del derecho público concedía el *Ius Suffragii*, *Ius Honorum*, Derecho a servir.
4. Se era ciudadano por nacimiento.
5. La ciudadanía romana se perdía por emigración, adquisición de nueva ciudadanía, por consecuencia de ciertas penas, por causas que les llevasen a ser condenados a esclavitud, por condenas como la interdicción del agua y del fuego y la deportación.
6. Existieron tres tipos de latini: *Latinis Veteres, Latinis Coloniarii y Latini Juniani*.

ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE NO. 4

1. Defino con mis propias palabras el concepto de persona
2. Identifico los elementos de la persona y los comparo con los elementos actuales, de conformidad a nuestra legislación vigente, Arto. 1 Código Civil "*Es persona todo ser capaz de ejercer derechos y contraer obligaciones*".
3. Relaciono el *status civitatis* de los romanos y *status civitatis* otorgado en el derecho Nicaragüense de acuerdo a la constitución política.
4. Retroalimentó mi aprendizaje en las pág. 91, 92 y 93

3) Status Familiae

Para los romanos, la familia era el centro de la sociedad donde se ejerció la autoridad del paterfamilias sobre los miembros que la conformaban.

El paterfamilias ejerció autoridad en los aspectos religiosos de las personas sujetas a su dominio, lo cual fue el fundamento para que en algunas ocasiones se comportara de forma déspota, al disponer de la vida de sus hijos si así lo estimaba oportuno.

Estudiaremos el parentesco como el medio a través del cual las personas podemos establecer nuestros lazos de consanguinidad con nuestros progenitores.

Los romanos establecieron como tipos de parentesco la Cognatio y Agnatio, regularon lo relacionado con la patria potestad --entendiéndola como la autoridad paterna ejercida sobre la familia--, determinaron las fuentes de la patria potestad, que fueron: el matrimonio, la adopción y la legitimación. Para el derecho romano las personas que se encontraban en la familia se dividían en dos clases: Alieni iuris y Sui iuris.

Alieni iuris. Eran aquellas personas que se encontraban sometidas a la autoridad de otra. Esta autoridad poseía las siguientes potestades:

- La patria potestad o autoridad paterna.
- La autoridad del señor sobre el esclavo --*Dominica Potestas*--.
- La manus --la autoridad del marido y a veces de un tercero sobre la mujer casada
- La *Mancipatio*, que era la autoridad especial de un hombre libre sobre la persona libre.

Sui iuris. Eran las personas libres de toda autoridad, que dependían de sí mismas. El hombre Sui iuris fue el llamado **paterfamilias** o jefe de familia. Este título implicaba el derecho de tener el patrimonio y ejercer sobre otros el poder antes citado, sin importar la edad para ejercer su autoridad.

La mujer Sui iuris se llamó **Materfamilias**, no importaba si estuviera o no casada, siempre que fuera de costumbres honestas. Tenía la potestad de poseer un patrimonio, ejercer la autoridad de ama sobre los esclavos, pero la autoridad paterna, la *manus* y el *mancipium* pertenecían de manera exclusiva a los hombres.

¿Qué es la familia según el Derecho Romano?

El término familia procede del vocablo latino *famulus*, que significa sometido, sumiso, obediente, y servía para designar precisamente a los esclavos encargados del servicio doméstico, de atender los más intensos deseos de sus amos, conviviendo muchas veces bajo el mismo techo.

La acepción de la palabra familia se amplió para designar "al conjunto de esclavos, bienes --mujer e hijo sometidos a potestad-- que poseía un dueño". Para los romanos, la familia es un grupo de personas que viven sometidas al poder doméstico de un mismo jefe de casa.

La familia romana se caracterizó por:

- Su carácter patriarcal.
- La autoridad ilimitada del *paterfamilias*.
- El parentesco agnático o civil.

a) De la familia y del Parentesco -Agnatio y Cognatio-

¿Qué es el parentesco?

Es un vínculo jurídico que liga entre sí a las personas que descienden de una misma estirpe. Los romanos distinguieron el parentesco civil --agnatio-- y el parentesco natural --cognatio--.

¿Qué es el cognatio?

Parentesco que unió a las personas descendientes una de otra en línea recta --padre, hijos-- o descendientes de un autor común en línea colateral --hermanos, primos, tíos--, sin distinción de sexos, y existe tanto en línea masculina como en línea femenina. Se deriva de la naturaleza misma, y es empleado en los sistemas civiles actuales.

¿Qué es la Agnatio?

Es el parentesco civil fundado sobre la autoridad paterna o marital. Los romanos lo admitieron únicamente por la línea masculina. En consecuencia, y desde el punto de vista del parentesco agnático, cada persona poseía dos abuelos, que fueron los paternos.

Siguiendo estas ideas, puede darse el caso de que dos hermanos *uterinos* --de la misma madre, pero de distintos padres-- no fueron considerados como tales agnáticamente; en cambio dos hermanos consanguíneos en línea paterna y de diferente madre, desde el punto de vista agnático, eran considerados iguales que aquellos hermanos de padre y madre.

La familia agnática romana estuvo integrada por todos los individuos que se encontraban bajo la potestad o autoridad paterna de un *paterfamilias*, se incluyó a todos aquellos hijos nacidos de matrimonio o introducidos a la familia mediante la adopción, por esto los hijos de un matrimonio eran agnados entre sí, con su padre, sus abuelos paternos, y con su madre, siempre y cuando fuera casada *in manu*.

El actual sistema de parentesco estipulado en nuestros ordenamientos civiles, no es ni matriarcal ni agnático, sino cognático, es decir, se concede el parentesco tanto por línea materna como por línea paterna, y da como resultado la familia mixta.

¿Qué significado tuvo el *ius sanguinis*-derecho de sangre?

El lazo más importante que une entre sí a los miembros de la misma familia civil es el de proceder de un tronco común por el lazo sanguíneo similar. El *Jus Sanguinis* permanece en la familia, si salía del seno familiar recibía el nombre de agnati o parentesco por agnación. Este derecho estableció que la ley aplicable a los extranjeros sería la de sus padres o causantes, atendiendo al lazo sanguíneo que mantenían con ellos.

El parentesco instituye las líneas y grados. En consecuencia, podemos establecer algunos conceptos que se utilizan en materia de parentesco, como:

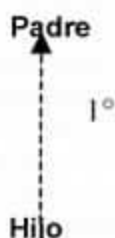
¿Cómo se realiza el cómputo para determinar el grado de parentesco?

Por medio de tres líneas:

Línea: es la serie de personas vinculadas entre sí, el nexo que permite denominarlas parientes.

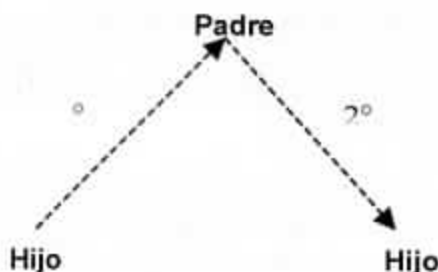
Línea recta: Entre ascendientes y descendientes. Si descienden unas de otras, como el padre, el hijo y el nieto, la línea se llama recta. Son los grados en los que se encuentran las generaciones entre sí; por ejemplo, del padre al hijo hay un grado, mientras que entre el abuelo y el nieto hay dos grados- en el siguiente gráfico identificaremos las generaciones por línea recta, partiendo de un tronco común- Ejemplo:

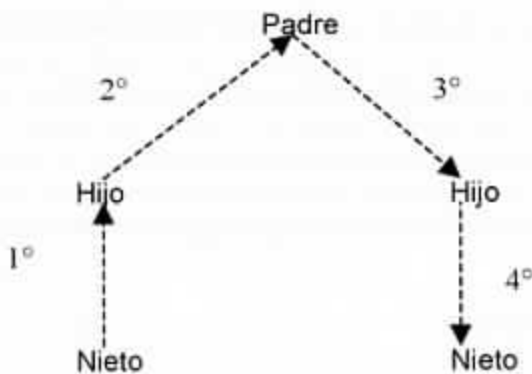
Primer grado (entre padre e hijo)



Línea colateral: en la línea colateral se encuentran las generaciones que hay entre dos personas, subiendo de la una hasta el tronco común y descendiendo después de este hasta a la otra persona, de modo que los hermanos son parientes en segundo grado- un grado ascendiendo hasta el padre y otro descendiendo desde el progenitor hasta el otro hermano-; tíos y sobrinos en tercer grado, los primos entre sí, son parientes en cuarto grado. Ejemplo:

Segundo grado (entre hermanos)



Tercer grado (tios y sobrinos)**Cuarto grado (primos carnales)**

Investigo si en nuestro sistema jurídico se utiliza éste criterio para determinar el grado de parentesco consanguíneo y escribo el fundamento jurídico

¿Cuáles son los impedimentos legales para ejercer algunos derechos de familia?

El parentesco implica el establecimiento de impedimentos legales para ejercer algunos derechos, por ejemplo en el *ius Connubium* --derecho de contraer matrimonio--;

- Por línea recta, fue inadmisibile casarse entre ascendientes y descendientes unidos o no por lazos consanguíneos.

Esta imposibilidad de contraer matrimonio se aplicó en los casos de adopción, por ello, el *paterfamilias* que había adoptado a una mujer como su hija o como su nieta, no podía contraer matrimonio con ella, aun cuando por la emancipación la mujer hubiera salido ya de su patria potestad.

- Por la línea colateral, había impedimento para contraer matrimonio entre aquellos parientes colocados en primer grado en relación con el autor común; pero a partir del segundo grado ya no existía impedimento, por ejemplo: estaba prohibido

contraer matrimonio entre hermanos, entre el autor común y sus descendientes; pero al primo se le permitía casarse con su prima, porque ambos se encontraban a dos grados de parentesco del autor común.

b) Paterfamilias

Inicialmente se conoce con el nombre de **Manus**. Bajo este concepto se agrupaban todas las facultades del paterfamilias. Más tarde esas facultades fueron separándose y se conocieron cuatro clases especiales de poderes del jefe de la familia:

- La patria potestad: ejercida sobre sus hijos y descendientes.
- La manus: consistía en el poder ejercido sobre la mujer.
- La dominica potestad: era la potestad sobre los esclavos.
- El mancipium: poder ejercido sobre determinados individuos incorporados al grupo familiar.

Para los romanos, el paterfamilias significó una persona con las siguientes cualidades:

- Romano libre y Sui Iuris, independientemente de que fuese casado o tuviese descendientes.
- Aquel que tenía el poder sobre los bienes domésticos.
- Plena capacidad civil, para realizar actos jurídicos de forma activa o pasiva.
- Los miembros de la Domus dependían de él y participaban en la vida jurídica de Roma a través de él.

¿Quiénes podían ser paterfamilias?

- Aquel que era padre de familia e inclusive aquellos que no lo eran.
- El hijo legítimo, recién nacido, cuyo padre falleciera y no tenía un abuelo paterno.

En cuanto a la mujer, el término de materfamilia existió, pero sólo como título honorífico en la intimidad del hogar, y no como término jurídico. Si una romana libre, Sui Iuris, dirigía su propia domus por ser soltera o viuda, por ejemplo, no tenía la potestad sobre los hijos y necesitaba de un tutor al momento en que tomara decisiones importantes (Margadant's, pág. 141, 1965).

¿En qué sentido se caracterizó el poder del pater familia?

- Sacerdote del hogar, además de juez del mismo
- Centro de la domus romana.
- Dueño de los bienes.
- Señor de los esclavos, patrón de los clientes y titular de los **Ius Patronatus** sobre los libertos.
- Tenía la potestad sobre los hijos y nietos.
- A veces poseían mediante la manus.
- Poder amplio sobre la esposa y la nuera casada con manus.

Por ello se le denominó el **Monarca Doméstico**. Tenía la facultad de imponer hasta la pena de muerte a sus súbditos, ejerciendo de manera ferrea el **Ius Vitae Necisque -- derecho de vida y muerte--**.

¿Qué facultades tenía el pater familia sobre sus descendientes?

Estaban sometidos al poder del paterfamilias:

- La mujer que se casaba con el jefe de familia, o con algunos varones sometidos a su poder doméstico, siempre que se cumpliese determinada ceremonia o requisito *uxor in manu*.
- Los hijos legítimos y los descendientes de estos -sus hijos y nietos varones-.
- La persona que acoge el paterfamilias – a través de la *adrogatio* y *adoptio*-.

¿Quiénes no estaban sometidos al poder del pater familias?

No estaban sometidos al paterfamilias, a pesar de los vínculos biológicos o matrimoniales que los unían al pater:

- La mujer y sus descendientes legítimos, cuando el matrimonio no se hubiese celebrado, conforme a las formalidades o requisitos-*sine manus*-.
- Los descendientes ilegítimos.
- Los descendientes legítimos que salían de la familia agnaticia, por la *emancipatio*, *adoptio*, *matrimonio sine manu de los hijos y nietas*.
- Los descendientes legítimos e ilegítimos de las hijas y nietas- porque las mujeres interrumpen la *agnación*-.

El conjunto de facultades del paterfamilias comprende tres grandes derechos sobre sus descendientes:

- El derecho *vitae et necis* --vida o muerte--. Potestad de dar muerte a sus hijos. En el Principado y el bajo Imperio, el legislador limitó este derecho. Constantino sancionó este hecho estableciéndolo como delito de parricidio.
- El derecho de *mancipatio* --**venderlos**--. Derecho de mancipar a los hijos, los cuales podían ser vendidos para servir de garantía de obligaciones de su padre. El hijo vendido de esta forma no se convertía en un esclavo, y en ocasiones el adquirente se obligaba a manciparlos después de cierto tiempo, cuando estuviera satisfecho con el pago del deudor.

La Ley de las XII Tabas, limitó este derecho y estableció: "Que quien vendiese tres veces a su hijo perdería la potestad sobre éste, y si eran hijas o nietos bastaba una sola venta". Esta práctica fue una causal para solicitarla emancipación del hijo.

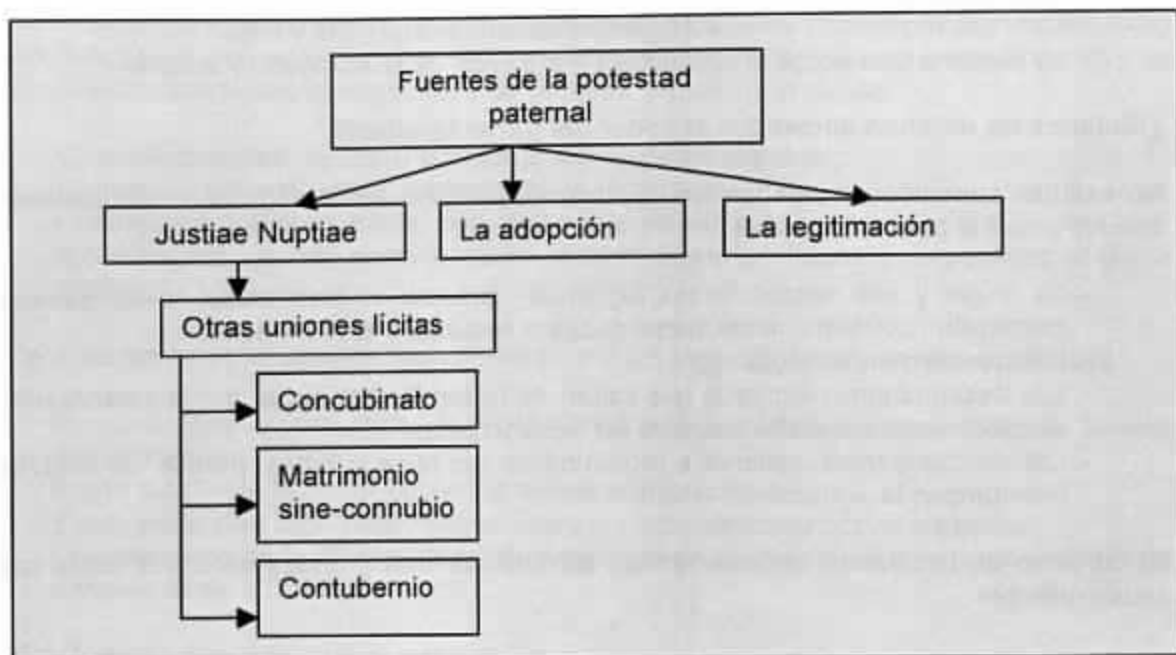
- El derecho de exponerlos --**abandonarlos**--. Constantino estableció que los hijos abandonados pasaban a la potestad de la persona que los acogía, lo cual fue modificado por Justiniano al disponer que se convertirían en personas *Sui iuris*.

Las personas *Alieni iuris* carecieron de capacidad civil para ejercer sus actos en la sociedad romana, se encontraban sometidos a la autoridad del paterfamilias; sin el consentimiento de éste les era imposible realizar cualquier actividad.

El paterfamilias ejerció sobre las personas *Alieni iuris* las siguientes potestades: potestad paternal, *manus* y *mancipium*.

¿Qué significado e importancia jurídica tuvo la existencia del paterfamilias en dicha época? ¿Qué vigencia tiene en la actualidad?

¿Cuáles fueron las fuentes de la potestad paternal?



De acuerdo con cuadro anterior podemos decir que se entienden por fuentes de la potestad paternal, aquellas instituciones que crean la relación de dependencia de una *alieni iuris* respecto de un *sui iuris*.

Justae Nuptiae—Matrimonio

En sus inicios, su origen fue político y religioso al buscar la continuidad de las familias, siempre bajo la autoridad del paterfamilias. Con el transcurso del tiempo, el objetivo primordial del matrimonio consistió en la procreación de los hijos.

La esposa vivía en la casa del marido, lo que en cierta medida propició que participara en la vida social del esposo, lo que la hizo merecedora de gozar de los honores de que éste disfrutaba, además del culto privado. Esto significó su ingreso a la familia civil del esposo, manteniendo él la autoridad sobre ella como un padre con su hijo; además, se hacía propietario de los bienes.

Cuando el matrimonio fue acompañado de la *manus*, significó mayores limitaciones hacia la integridad de la mujer.

En el periodo final de la época clásica se consideró al matrimonio como la unión del hombre y la mujer, implicando igualdad de condición y comunidad de derechos divinos y humanos. Estos cambios produjeron que los esposos asumieran como objetivos del matrimonio: la fidelidad mutua, aunque el adulterio de la mujer fue sancionado con mayor

severidad que el del marido, ya que este hecho introducía a la familia hijos de sangre extraña.

¿Qué es *Iusta Nuptiae*?

Se llama *Iustae Nuptiae* la relación conyugal monogámica, llevada a cabo de conformidad con las reglas del derecho civil romano.

Modestino --a finales de la época clásica-- la define como la unión del hombre y la mujer, en igualdad de condiciones y comunidad de derechos divinos y humanos.

Bajo el Imperio, los lazos del matrimonio se relajaron bastante con las costumbres del tiempo. El culto privado perdió su importancia, y la *manus* --que cayó cada vez más en desuso-- acabó por desaparecer. Es por eso que la definición de las *Iustae Nuptiae* en las instituciones de Justiniano, ya no hace alusión a la *communio divini et humani* entre los esposos.

¿Qué se entiende por *esponsales*?

Consistía en un acuerdo entre los futuros cónyuges o sus padres, mediante el que se comprometían a la celebración del matrimonio. Éste no daba lugar a acción alguna para exigir su cumplimiento.

Posteriormente, Roma introdujo la costumbre oriental de entregar una cantidad de dinero --arras *esponsalicias*-- para garantizar la celebración del matrimonio. En el caso de que no se llevara a cabo, el culpable perdía las arras entregadas.

¿Cuáles fueron las condiciones de Validez del Matrimonio o requisitos para contraer matrimonio?

- **Pubertad.** Edad en que las facultades físicas del hombre y la mujer se encontraban desarrolladas, permitiéndoles cumplir el objetivo principal del matrimonio, "*la procreación*", así se perpetuaba la familia.

La pubertad iniciaba a los doce años para las mujeres; en el caso de los varones, se les reconocía la pubertad luego de un examen físico realizado por el paterfamilias, tras encontrarle señales de ésta.

- **Consentimiento de los contrayentes.** Es la expresión de voluntades de los interesados para realizar el acto jurídico, aunque no se pone en duda el control del paterfamilias, en la toma de las decisiones de los futuros cónyuges.

El que se encontraba demente podía casarse en el lapso de lucidez que lograra tener.

- **Consentimiento de la familia.** Las personas *Sui iuris* no necesitaban de consentimiento alguno para casarse; en cambio los *alieni iuris* debían tener el permiso del paterfamilias.

El consentimiento se funda en la autoridad paternal y en los derechos de que está investido el jefe de familia cuyas consecuencias son: El consentimiento fue necesario, independientemente de la edad de los contrayentes; el consentimiento de la madre no

era necesario porque carecía de autoridad; el nieto debía contar con el consentimiento de su padre, así como con el del paterfamilias.

La Ley Iulia de maritandis ordinibus, del año 18 a. de C., permitió casarse al hijo con autorización del magistrado en caso de negativa injustificada del paterfamilias.

Bajo el Imperio, se permite al hijo casarse aunque el jefe de familia esté imposibilitado para otorgar el consentimiento.

- **Connubium.** Fue la capacidad legal para poder contraer matrimonio. Se necesitó, en primer lugar, que los contrayentes fueran ciudadanos romanos.

De conformidad con el derecho antiguo, los esclavos, peregrinos y los latinos --con excepción de los latini veteres-- no gozaban de esta prerrogativa.

¿Cuáles eran los impedimentos legales para contraer matrimonio?

- Parentesco entre los futuros cónyuges
- Afinidad, es decir, aquella que existe entre cada uno de los cónyuges con los parientes del otro.
- Ser impúberes
- Tratar de casarse entre plebeyos y patricios. (La Ley de Las XII Tablas derogó ese impedimento).
- Querer casarse entre ingenuos y manumitidos.
- Tratar de contraer matrimonio entre libertos y personas que ejercían una profesión deshonorosa.
- Los altos funcionarios de una provincia o sus hijos no podían contraer matrimonio con una persona natural de la provincia.
- En el caso de la mujer viuda, para contraer nuevo matrimonio debía dejar transcurrir determinado tiempo, con el objeto de evitar la *turbatio sanguinis*, es decir, el introducir a un matrimonio el producto proveniente de otro sujeto.
- Querer celebrar matrimonio entre adúltera y amante.

¿Cuáles fueron los efectos del matrimonio con respecto a los cónyuges?

El matrimonio producía variadas consencuencias, pues era ante todo fuente de derecho y deberes entre los mismos conónyuges.

- **Deber de fidelidad.** El adulterio de la mujer se castigaba con más severidad que el del marido, ya que podía introducir en la familia hijos de sangre extraña. Constantino lo castigó con la muerte. En el derecho de Justiniano este rigor se suavizó.
- **En relación con los esposos.** Los cónyuges debían darse alimentos, pero no podían hacerse recíprocamente donaciones. La mujer debía vivir al lado de su esposo. Les estaba prohibido entablar entre sí acciones penales o indaamentos.
- **En relación con los bienes del esposo.** El matrimonio en los primeros siglos se acompañó de la Manus. Por ello la esposa estuvo en una condición similar a la de hija de familia con respecto a su esposo; el cual se hacía propietario de todos los bienes

de ella; pero cuando no iba acompañada de la manus, cada esposo conservaba su propio patrimonio. Esta práctica se generalizó cuando la manus cayó en desuso.

Los romanos consideraron que la mujer colaborara con las cargas de la familia, las que pesaban en el marido. Es así que surge la costumbre de la dote a favor del marido, ya fuera de la mujer o de un tercero –familiar--.

- **En relación con los hijos.** Los hijos nacidos Ex Justis Nuptiis, se consideraron hijos legítimos. Estaban bajo la potestad del padre o del abuelo paterno, siendo el padre Alieni Juris. Eran parte de la familia civil del padre, a título de agnados gozaban de su nombre y condición social.

Entre los hijos y madres existía sólo un lazo de parentesco natural, de cognación, en el primer grado. El padre debía hacer la declaración de nacimiento de sus hijos en un término de treinta días.

Se consideran como hijos legítimos aquellos nacidos después de ciento ochenta días, contados desde la celebración de la Justae Nuptiae, o bien dentro de los trescientos días contados desde la terminación del matrimonio.

¿Cuáles fueron las causales de disolución del matrimonio?

El paterfamilias mantuvo por largo tiempo la facultad de disolver el vínculo matrimonial del hijo sometido a su autoridad. Las demás causas de disolución son las siguientes:

- Por la muerte de uno de los esposos. En este caso el marido podía casarse inmediatamente; en cambio la viuda debía esperar diez meses si deseaba volverse a casar, para evitar inconvenientes futuros en caso de embarazo de la viuda.
- Por incapacidad sobrevenida a alguno de los consortes: Capitis diminutio máxima y media; incestus superveniens, o sea, si el suegro adoptaba como filius al yerno, con lo que desde el punto de vista de la agnación, los dos cónyuges se encontraban en la condición de hermanos; la pérdida de la libertad o de la ciudadanía; el cónyuge que caía prisionero del enemigo no recuperaba su anterior matrimonio por Jus Postliminii. Justiniano, sin embargo, dispuso que el cónyuge libre no podía contraer nuevo matrimonio, mientras supiese que el cautivo vivía, o hasta que hubieran transcurrido cinco años sin noticias del mismo. La pérdida de la ciudadanía fue suprimida por Justiniano como causa de disolución del matrimonio.
- Por repudium, o sea de uno solo, en el sentido de no querer continuar unido en matrimonio. Esta forma era muy común en la época de Augusto --sobre todo en los casos en que no había hijos--, pero respetando ciertas formalidades.
- Por voluntad de los cónyuges o por mutuo consentimiento

Cuando Justiniano sube al trono existen cuatro clases de divorcio:

- Por mutuo consentimiento:
- Por culpa de uno de los cónyuges, o sea que uno alegue determinada conducta realizada por el otro, basándose en los casos expresamente señalado en la ley.
- Por declaración unilateral, sin existir causas legales, en cuyo caso una vez declarado el divorcio se sancionaba al cónyuge que lo había promovido.

- Por bona gratia, es decir, aquella separación que se fundaba en circunstancias que hiciesen inútil la continuidad del vínculo, por ejemplo: casos de impotencia, cautiverio, castidad o ingreso a órdenes religiosas.

¿Qué se entendió por *Justiae nuptias cum manus*?

Durante los primeros tiempos, en Roma todos los matrimonios se verificaban *cum manus*. La manus, es la autoridad que se tiene sobre una mujer casada, la cual es normalmente ejercida por el marido, pero si éste es una persona *Alieni Juris*, la ejercerá quien tiene la patria potestad sobre él, es decir, su padre. En los primeros siglos de Roma ésta figura estuvo ligada al matrimonio; pero a partir de las XII Tablas el matrimonio se podía celebrar con manus o sin ella.

Procedimiento para establecer la manus:

- **El usus.** Ésta fue la forma más antigua de adquirir la manus sobre la mujer, consistió en la convivencia del hombre de manera ininterrumpida con su mujer durante un año, este hecho le daba el derecho de ejercer la manus sobre ella.
- **Confarreatio.** Era una ceremonia de carácter religioso con la que acompañaba al matrimonio, celebrada ante el pontífice máximo o el sacerdote de Júpiter (flamen dialis) y diez testigos, en la cual los recién casados se hacían mutuas declaraciones solemnes ofreciendo un pan de trigo a Jupiter (utilización exclusiva para los patricios).
- **Coemptio.** Consistía en una venta ficticia de la mujer al marido con la asistencia de su paterfamilias, y el paterfamilias de la domus a la que ingresa o de su tutor, si es *Sui Juris* (fue utilizada por los plebeyos y tomó la forma de una *mancipatio* con modificaciones en las palabras para producir la *manus* y no el *mancipium*).

En todos los matrimonios que se hubiesen celebrado con la figura del manus, la mujer entraba a formar parte de la familia del marido en calidad de hija de él. También el marido absorbe la patrimonios, y al igual que la hija ya no puede adquirir nada en propiedad.

¿Cómo se extinguía la figura del matrimonio cum manus?

De la misma forma como se extinguía la patria potestad.

En el caso de disolución matrimonial debían terminar con la *manus*. Para ello se tomaba en cuenta la forma en que se había establecido el matrimonio: si había sido por medio del usus o bien por *coemptio*, era necesaria la manumisión especial para romper el lazo creado por la *manus*; en caso de la *confarreatio*, era necesaria otra ceremonia con igual solemnidad y ante testigos, conocida con el nombre de *diffarreatio*.

¿Qué era el Matrimonio sine manus?

Al decaer la manus, hacia el siglo III a.C., los romanos utilizaron el matrimonio sine manu, por el cual el marido no tenía poder alguno sobre la mujer que seguía perteneciendo a su paterfamilias natural. En consecuencia, no se modificaba la condición de la mujer y el patrimonio de los esposos continuaba separado, sin embargo, se consideró de justicia que la mujer contribuyera al sostenimiento del hogar, para lo que se instituyó la costumbre de la dote.

Explico y elaboro un cuadro sinóptico sobre el régimen jurídico del matrimonio en Roma y lo interpreto.

Otras uniones lícitas

El concubinato

¿Qué es el concubinato?

Es la unión permanente entre personas de distinto sexo sin intención de considerarse marido y mujer.

El origen de esta especie de matrimonio para los romanos parece haber nacido de la desigualdad de condición: un *civis* tomaba para concubina a una mujer poco honrada, indigna de hacerla su esposa, por ejemplo, una manumitida o ingenua de baja extracción. Fue bajo Augusto cuando el concubinato recibió su nombre. El derecho penal se ocupó de esta unión de hecho, y la *lex iulia de adulteriis* declaró ilícita la unión extraconyugal con mujeres de baja condición.

Inicialmente el concubinato no producía ningún efecto comparable al matrimonio; la mujer no fue elevada a la condición social del marido ni fue tratada como *uxor*, de ahí que se designa esta unión con el nombre de *inaequale coniugium*; pero en el bajo imperio se le hizo producir efectos jurídicos.

¿Cuáles son los efectos del concubinato?

- Los derechos de sucesión eran limitados
- Los hijos nacidos en concubinatos reciben el nombre de *liberi naturales* y no el de legítimos.
- Los hijos siguen la condición de la madre, y naciendo *Sui Juris* no están sometidos a la autoridad paterna.
- El parentesco que une a la madre con respecto al hijo, es paternal.

El matrimonio sine-connubio

Es llamado matrimonio de derecho de gentes, se celebra entre personas que no tenían *connubium* o una de ellas carecía de él; así, un *civis* y una peregrina o una latina, y dos peregrinos. Esta unión no se consideraba ilícita, pero tampoco se equiparaba al matrimonio.

El contubernio

Es la unión entre dos esclavos o entre una persona libre y un esclavo. No produce ningún efecto civil; los hijos siguen la condición de la madre.

Explico en qué consisten las formas lícitas de unión e identifico los elementos de cada una.

Adopción

Siguiendo el orden la gráfica, ahora hablaremos de la La adopción como fuente de la potestad paternal.

La adopción es el acto jurídico solemne a través del cual un ciudadano romano, legalmente extraño a un grupo familiar, ingresa en él en calidad de descendiente y queda sometido a la patria potestad.

Modesto definió la adopción indicando que esta institución establecía, entre dos personas, relaciones análogas a las que crean las justas nuptias entre el hijo y el paterfamilias.

Las institutas de Justiniano reconocían que no sólo los hijos naturales --según lo que hemos dicho-- se hallan bajo nuestra potestad, sino también los que adoptamos.

Nace con el objeto de evitar la extinción de la familia civil. Ya sea por esterilidad de los cónyuges o por descendencia exclusivamente de tipo femenino, se configuró la adopción, cuya finalidad garantizaba la perpetuidad de la familia.

¿Cuáles son los efectos de la adopción?

- El adoptado sale de su familia originaria y pasa a la potestad del paterfamilias adoptante, con todos los derechos que le otorga el parentesco agnático, pues adquiere el nombre y la religión de la familia que lo adopta. Es un cambio de familia.
- Justiniano estableció que el adoptado adquiría un derecho sucesorio Ab-Intestato con el adoptante, pero no respecto con los parientes de éste. Dentro de su familia original aún conservaba tal derecho.
- La adopción representaba un riesgo para el adoptado, puesto que perdía el derecho de sucesión en su familia natural, unido a la cualidad de agnado; y además, si con el tiempo el padre adoptivo le mancipaba después de la muerte del padre natural, perdía también la esperanza de la herencia del *adoptante*.

¿Qué reglas generales aplicaban los romanos a la Adopción?

El adoptado debía consentir la adopción. Para ello, el consentimiento del adoptado en su origen no fue necesario, debido a que el jefe de familia conservaba el derecho de mancipar al hijo que estaba bajo su autoridad; a la vez podía hacerle pasar a otra familia.

El adoptante debía ser mayor que el adoptado, era necesario que tuviera al menos la pubertad plena, es decir, dieciocho años. También se exigía que el adoptante tuviese sesenta años de edad.

La adopción sólo se permitía para aquellos que poseyeran hijos bajo su autoridad.

¿Cuáles eran los tipos de adopción

El derecho romano distinguió dos clases de adopción, una si se trataba de una persona *Alieni Juris* (adopción) y otra si fuese un *Sui Juris* o paterfamilias (adrogación).

¿Qué es la Adrogación?

Esta última consistió en el ingreso de un paterfamilias con todas las personas que se encontraban sometidas a su domus --incluyendo su patrimonio-- al poder de otro paterfamilias.

¿Cuáles son los efectos de la adrogación?

- El paterfamilias adoptado perdía la calidad de Sui Juris al sufrir un capitis diminutio, y se convertía en Alieni Juris.
- Entraba a formar parte de la familia civil del adrogante, en calidad de agnado.
- Tomaba el nombre de la familia del adrogante y transmitía su patrimonio a éste.

Establezco diferencias entre adopción y adrogación
--

Legitimación

¿Qué se entendió por legitimación?

Los emperadores romanos lo establecieron como la acción legal de la que podían hacer uso aquellos ciudadanos que deseaban legitimar a los hijos nacidos de una relación ajena al matrimonio. Por ello a estos hijos producto del concubinato se les conoció con el nombre de hijos naturales.

¿Cuáles son los efectos jurídicos de la legitimación?

- El padre obtenía como favor la autoridad paterna sobre sus hijos nacidos fuera de las Justae Nuptiae.
- Trajo como consecuencia la patria potestad.

¿Por medio de que procedimiento se obtenía la legitimación?

El matrimonio siguiente entre los padres

Para la legitimación de los hijos bastaba que nacieran de personas entre las cuales fuera posible el matrimonio producto de la concepción.

Esto excluyó:

- A los hijos de adúlteros e incestuosos.
- A los que provenían de padres a quienes no les era permitido el matrimonio por prohibición legal o temporal.

Oblación a la Curia

Permitió al padre [sacerdote] que tuviese un hijo natural, legitimarlo a través de dos opciones: la de ofrecer a la curia de su villa natal al hijo, en el caso de que fuera varón; o casarla con un decurión si era mujer.

Este proceso de legitimación poseía efectos restringidos, el hijo caía en la autoridad paterna y se hacía agnado de su padre, aunque no entraba en la familia civil, tampoco es el agnado de los agnados del padre.

El rescripto del Príncipe

Estando muerta la madre, ausente o casada con otro, el padre podía dirigirse al Emperador pidiendo la legitimación de sus hijos naturales. Se concedía después de un examen, siempre que el padre no tuviese hijos legítimos, lo cual producía los efectos completos de la legitimación.

Establezco diferencias entre los procedimientos para obtener la legitimación

5. La tutela

Observemos el cuadro sinóptico sobre la tutela, ahora desarrollaremos cada una de las sus partes:

En el Digesto, en un fragmento de Paulo, este autor afirma que Servio Sulpicio define a la tutela como *"el poder dado y permitido por el derecho civil, sobre una cabeza libre a efecto de protegerlo en virtud de que a causa de su edad no puede defenderse por sí mismo"*.

Gozaban de tutela aquellas personas que eran impúberes *Sui Juris*, no importando la edad y el sexo. Y las mujeres púberes *Sui Juris*, debido a razones de sexo.

Tutela	Tutela de los impuberes	<ul style="list-style-type: none"> - Infantes menores - El impuber hombre y mujer menores de 14 y 12 respectivamente
	Requisitos para ser tutor	<ul style="list-style-type: none"> - Persona libre - Ciudadano romano masculino - Tener 25 años
	Designación del tutor	Derecho Común <ul style="list-style-type: none"> - Tutela Testamentaria - Tutela Legítima de los agnados - Tutela legítima de los gentiles - Tutela legítima por el magistrado
	Funciones del tutor	<ul style="list-style-type: none"> - Las autoridades tutoris - La gestio Negotiorum
	Obligaciones del tutor	<ul style="list-style-type: none"> - Entregar inventario - Suministrar la satisfactio - Rendición de cuentas
	Acciones derivadas de la tutela	<ul style="list-style-type: none"> - Accusatio suspecti tutoris - Actio tutelae distringendi - Actio tutelae directa - Actio tutelae contraria
	Causas de extinción	<ul style="list-style-type: none"> - Tutela cesa ex parte pupilli - Cesa ex parte tutoris
	Tutela de las mujeres puberes	

a. Tutela de los impúberes

Son considerados infantes los menores de siete años, e impúberes todos aquellos hombres y mujeres que no hubiesen alcanzado la edad de 14 y 12 años respectivamente, de acuerdo con lo considerado por la escuela proculeyana, doctrina a la que el emperador Justiniano se adhiere.

Estas personas que por razones de edad no habían alcanzado la pubertad requerían por su incapacidad de obrar que se les nombrara un tutor, con el fin de que realizara en su nombre los negocios jurídicos que no podían ejercitar por sí solos. A estos infantes e impúberes bajo tutela se les llamó pupilos.

b. Requisitos para ser tutor

Los tutores se consideraron como una carga pública (*manus publicum*). Para ser tutor era necesario ser ciudadano del sexo masculino y tener 25 años. Los hijos de familias podían ser tutores, porque la autoridad paterna sólo mantenía el efecto bajo la esfera privada. Aquel que no reunía las condiciones anteriores se consideró incapaz.

c. Designación del tutor

La Ley de Las XII Tablas permitió al jefe de familia escoger un heredero, le concedió también el derecho de designar por testamento al tutor de su hijo. A falta de un tutor testamentario difiere a la sucesión del impúber, en primer lugar, al agnado más próximo a los gentiles.

La carga de la tutela fue para conservar el patrimonio, así el tutor se interesaría por la conservación del mismo para su pupilo.

La designación se realizaba por la siguiente vía:

1) Conforme al derecho común:

a) Tutela testamentaria

Según la Ley de Las XII Tablas, es una de las formas más importantes de tutela. Es aquella por la cual el paterfamilias nombraba un tutor en su testamento para sus hijos impúberes, los que se convertían en Sui Juri al morir el paterfamilias.

Existieron casos en los que el padre de familia nombraba varios tutores, provocando la pluralidad de tutores; según él, esto propiciaba mayor protección y garantías al patrimonio de la familia.

b) Tutela legítima de los agnados

Según la Ley de Las XII Tablas, en caso de no existir un tutor testamentario se procedía a la tutela legítima de los agnados. Para ello, Justiniano estableció la sucesiones ab intestato, por ello los derechos de familia aventajaron a los derechos civiles, es decir, que en este caso se llamaba a los agnados más próximos del pupilo, correspondiendo entonces a los parientes más cercanos. Si son varios los agnados en el mismo grado, entonces todos son considerados como tutores. Posteriormente, en el derecho de Justiniano, correspondió la tutela al pariente más cercano, fueran agnados o cognados.

Encontramos otros tipos de tutelas legítimas, como la del patrono y sus hijos, la del ascendiente emancipador y la fiduciaria, que pretendían resolver algunos casos implícitos en la ley:

- 1) **Tutela legítima del patrono.** Los libertos o esclavos manumitidos tienen por tutor a su patrón, y a la muerte de éste, a sus descendientes.
- 2) **Tutela del ascendiente emancipador.** Era la que se reservaba al ascendiente, al emancipador, a su hijo.
- 3) **Tutela fiduciaria.** Se daba a los terceros que habían intervenido en la emancipación al realizar la tercera manumisión de acuerdo con el derecho clásico, y desde la época del emperador Justiniano, a los hijos agnados del paterfamilias emancipador, cuya tutela sobre sus antiguos hermanos era denominada tutela fiduciaria.

c) Tutela legítima de los gentiles

En defecto de no existir un tutor agnado, se designó a los tutores gentiles.

Pero esta modalidad desapareció con la gentilidad, de ahí que se procedió al nombramiento del tutor por el Magistrado.

d) Tutela legítima por el Magistrado o tutela dativa

Era otorgada por el magistrado a falta de tutor testamentario y tutor legítimo. Es tutela es introducida por la *Lex Atilia*, que otorgó el derecho de nombrar a los tutores en Roma al Pretor Urbano, contando con la asistencia de la mayoría de los tribunos de la plebe, o por el gobernador de la provincia.

La desinganción de los tutores por estos magistrados debía hacerse previa investigación sobre su moral y solvencia, y en el caso del tutor legítimo se exigía una fianza que garantizara el manejo adecuado del patrimonio del pupilo, no así en el caso de los otros cargos de tutor.

d. Funciones del tutor

El tutor ejercía sus funciones de índole patrimonial a través de dos procedimientos: la *Autoritas Tutoris* y la *Gestio Negotiorum*.

- 1) **La *autoritas Tutoris*.** Consistía en la asistencia que realizaba el tutor para el pupilo, cooperando con él para que pudiera realizar un negocio jurídico dotado de plena validez jurídica. A través de este procedimiento, el tutor con su presencia completaba la deficiente capacidad del pupilo y su personalidad para que pudiera contratar.

Sin embargo, el impúber podía realizar algunos actos válidos sin la cooperación del tutor, esto es, sin la *autoritatis interpositio*, sobre todo cuando obtenía beneficios, y eran considerados nulos cuando le ocasionaba perjuicio, situación

de injusticia que el emperador Antonio Pío modifica, disponiendo que el impúber que actúe sin la *autoritatis tutoris* se hace responsable hasta el importe de su enriquecimiento.

- 2) **La Gestio Negotiorum** (gestión de negocios). Consistía en la realización de un acto por el tutor, sin la intervención del pupilo, administrando los negocios de éste como si fuesen propios.

Era el tutor el que se constituía en propietario, acreedor o deudor, según el caso, y de acuerdo con los principios de representación indirecta reconocidos por el derecho romano. Sin embargo, en los procedimientos judiciales en los que de acuerdo con los sistemas de las acciones de la ley, las partes no podían sustituirse, se admitió que el tutor ocupara el lugar del infante, y en lo referente a la herencia, como su aceptación o repudio también era un acto de carácter personal, se admitió que en cuanto pudiese habalar el infante realizara el acto de auctoritas del tutor, así cuando se trataba de enajenar algunas cosas por mancipatio o in jure cessio.

Al terminar la tutela del infante, el tutor tenía la obligación de rendir cuentas.

En la mornamea las facultades del tutor eran ilimitadas, se le consideraba como propietario de los bienes, pero encontramos tres restricciones:

- En lo relativo a las donaciones.
- En los negocios jurídicos que fueran de interés tanto del tutor como del pupilo.
- En los actos ejecutados de mala fe por el tutor, que podían ser anulados.

En la república, el derecho honorario limita las facultades del tutor a través del procedimiento de la in integrum restitutio (lo explicaremos al estudiar la curatela). Posteriormente, durante el principado, el emperador Septimo Severo, a través de un senadoconsulto de nombre Oratio Severi, de 192 d.C., prohíbe al tutor enajenar los inmuebles rústicos y suburbanos del pupilo. Constitino amplía esta prohibición a los inmuebles urbanos y a los muebles preciosos, y, finalmente, Justiniano prohíbe al tutor recibir capitales por cuenta del pupilo a no ser que lo aprobara el magistrado.

e. Obligaciones del tutor

- 1) Debía entregar un inventario de los bienes del pupilo, para asegurarle su patrimonio y la bienandanza y administración de los bienes sometidos a su cuidado.
- 2) Suministrar la *satisfactio*, o sea, prometer por estipulación conservar intacto el patrimonio del pupilo, y presentar fiadores solventes que tomen el mismo compromiso.
- 3) Se eximían de esta obligación los tutores nombrados por los magistrados. La formalidad de la Satisfactio se introdujo en el periodo de los cónsules, con lo que se buscaba el aseguramiento de los bienes administrados ante la responsabilidad del tutor.
- 4) La obligación del tutor de rendir cuentas a su pupilo fue exigida y de ineludible cumplimiento, de tal forma que en la época clásica si no se cumplía tal rendición, se sancionaba al tutor por la acción Tutelæ.
- 5) En aquellos casos en que el tutor se encontraba insolvente, se introdujo figuras jurídicas como el Crimen suspecti tutori y la acción de rationibus distrahendis, que resguardaron al pupilo del fraude de los tutores.

f. Acciones que derivan de la tutela

- 1) *Accusatio suspecti tutoris*. Era una acción popular de carácter penal que podía ser ejercida por cualquier persona, y era utilizada para proteger al pupilo en contra del tutor que incurriera dolosamente en malversaciones o fraudes durante el desempeño de sus funciones.
- 2) *La actio Tationobus Distrahendis*. Consiste en una acción de carácter penal que se ejercitaba al finalizar la tutela, cuando el tutor legítimo se hubiese quedado fraudulentamente con bienes del pupilo.
- 3) *La actio tutelae directa*. Al igual que las anteriores, esta acción era de carácter penal y se ejercitaba por el pupilo, obligando al tutor a rendir cuentas.
- 4) *La actio tutela contraria*. Consiste en una acción de buena fe que podía ejercer el tutor en contra del pupilo con el objeto de reclamarle los gastos realizados durante el transcurso de la tutela, y libertarse de las obligaciones contraídas con éste.

g. Causas de extinción de la tutela

Variaron según el tipo de tutela ejercida:

- 1) *Tutela cesa Ex parte Pupilli*
 - a) Por la llegada de la pubertad, aunque en el derecho antiguo la mujer púber estaba en tutela perpetua por razón del sexo.
 - b) Por la muerte del pupilo
 - c) Por la capitis demituo maxima, media o mínima
- 2) *Cesa ex parte tutoris*
 - a) Por la muerte del tutor
 - b) Por su capitiis demituo máxima y media.
 - c) Por la llegada del término, o condición a la cual estaban limitadas las funciones del tutor testamentario.
 - d) Por consecuencia de una excusa presentada en el curso de la tutela o de la destitución.

h. Tutela de las mujeres púberes

En Roma, las mujeres púberes fueron consideradas personas Sui Juris, teniendo tutela perpetua. Los textos antiguos señalan que por la ligereza del carácter de la mujer y su inexperiencia en los negocios necesitarían siempre a un tutor.

Conforme al derecho antiguo, la tutela de la mujer era llevada a cabo por tutores testamentarios, legítimos, fiduciarios o nombrados por el magistrado.

A la mujer que fue incapaz de realizar ciertos actos no le podían disminuir su patrimonio, que era el objeto de la tutela.

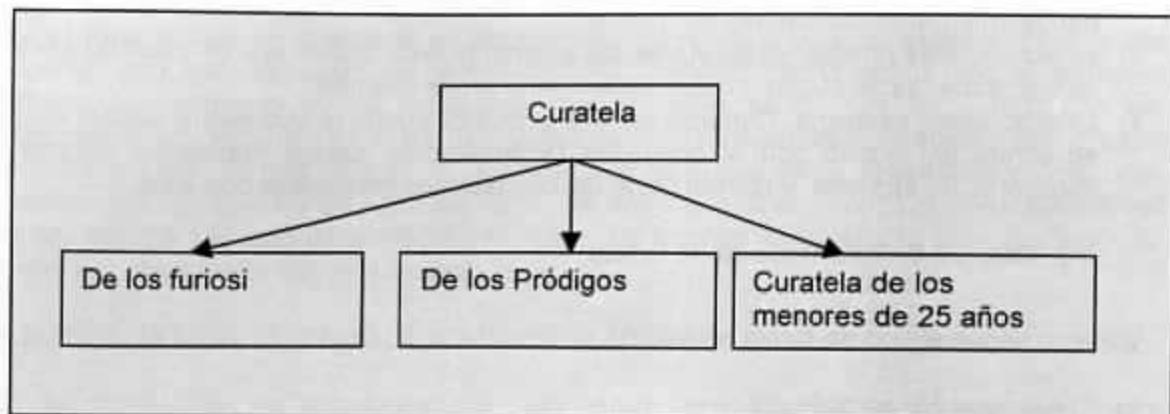
El tutor legítimo podía ceder su tutela a un tercero, al cual se le denominó Cessicius.

Los tutores tenían la facultades de autoridad para ciertos actos, y como no administraban, no debían rendir cuentas al final de la tutela. La tutela de este tipo se terminaba por la

muerte de la pupila, la capitis deminutio máxima, media o mínima, y por la adopción o caía in manu.

La tutela existió hasta el cuarto siglo de nuestra era.

6. Curatela



Conforme la Ley de las XII Tablas, la curatela era la protección legal que se brindaba únicamente a los incapacitados accidentales: *la de los Furiosi* y *la de los Pródigos*; posteriormente se nombraron curadores para sordomudos y personas que padecieran enfermedades mentales.

Además, se les nombraba curador, en todo caso, a aquellas personas Sui Juris menores de 25 años pero mayores de 14; es decir, a aquellos individuos que por razón de la pubertad ya no estuvieran bajo el régimen de tutela.

a. De la curatela de los furiosi

Las personas furiosi eran aquellos enfermos de sus facultades mentales con intervalos de lucidez, en los que adquirían capacidad completa, a diferencia de los dementes, insanos o mente capti, que eran aquellos locos sin intervalos de lucidez y completamente incapaces.

El curador de los furiosi tenía por misión cuidar tanto del furiosi como del patrimonio que éste tenía. Por ello, su misión fue la de administrar los bienes, motivo por el cual ejecutaría los actos necesarios a los intereses pecuniarios del incapacitado en estado de locura.

b. Curatela de los pródigos

Pródigo era quien sin causa justificada dilapidaba el patrimonio de la familia heredado de sus antecesores y que, como ya es sabido, según la estructura romana correspondía al núcleo familiar, aunque él fuese el único que estuviese en posibilidad de administrarlo. Cuando se presentaba esta circunstancia los magistrados podían solicitar que se le declarara en estado de interdicción, y quedaba automáticamente bajo la curatela de sus agnados.

La curatela se iniciaba en el momento en que por medio de un decreto del magistrado se declaraba el estado de interdicción, ya que la prodigalidad no es un hecho natural de incapacidad. La curatela cesaba también por un decreto del magistrado en el que se manifestase la enmienda del pródigo.

c. Curatela de los menores de veinticinco años

Conforme al derecho antiguo, por razones de edad terminaba la tutela. Por causas de sexo, se podía tener la tutela perpetua cuando fuera mujer.

Debido a que las facultades intelectuales tardan más en desarrollarse que la fuerza física, y el que alcanzaba la pubertad tenía aún poca experiencia, se buscó cómo proteger a los menores de veinticinco años.

A través de la *Ley Plætoria* se creó la *judicium publicum rei privatae*, que fue una acción abierta para todos: aquellos interesados de forma particular sobre el menor y contra el tercero que hubiese abusado de su inexperiencia al tratar con él. Se sancionaba con infamia y multa.

En resumen

La familia es un pequeño Estado, cuyo jefe absoluto es el pater familia. Como consencuencia de que la familia puede estar integrada por extraños (adoptados) y de que pueden no estar inculuidos los descendientes (emancipados; descendientes por via femenina, que entran a formar parte de la familia del marido.

El parentesco puede ser por agnatio o cognatio, el primero recae en el parentesco civil, fundado en la autoridad paterna o marital (patria potestad, manus); el segundo es el parentesco consanguineo, fundado en la existencia de un ascendiente común.

También hablamos de la patria poestad, como el poder que tiene el jefe de familia sobre los descendientes que forman parte de la familia civil.

El matrominio como institución política(en cuanto enm ella se origina la familia legitima) sancionada por el derecho civil, cuyo fin primordial es la porcreación de los hijos.

La adopción, es una instutción del derecho civil cuya finalidad consiste en establecer, entre dos personas, las mismas relaciones civiles que exsiten entre el jefe de la familia y el hijo nacido de matrimonio legitimo.

La tutela, es el poder conferido por el derecho civil, sobre una persona, para proteger, cuando por su edad o por su sexo no está en condiciones de defenderse por sí mismo el pupilo.

La curatela, se entiende como la institución del derecho civil que tiene por objeto la protección de las personas incapitadas por razones accindentales.

ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE No. 5

Investigo en las leyes de familia (Código Civil de Nicaragua un cuadro comparativo de las figuras estudiadas y nuestro sistema jurídico Nicaragua), establezco las diferencias y semejanzas

Institución Jurídicas	Características Romanas	Sistema Jurídico Nicaragüense
Matrimonio		
Disolución del vínculo matrimonial		
Adopción		
Tutela		

7. Las personas morales

La otra forma de persona que el derecho romano reconoció la constituyeron las personas morales, que carecían de existencia material y eran consideradas ficciones, sin embargo, el ordenamiento jurídico les reconocía cierta capacidad de derecho.

La doctrina romana llegó a elaborar una teoría general sobre la persona moral y no conoció el estudio de su concepto y su naturaleza, sin embargo, estas personas adquirieron configuración individual en forma paulatina, ya fuera como agrupación o asociación de individuos o como afectaciones de patrimonio para determinados fines.

a. Las corporaciones

Podemos definir las como un conjunto de personas reunidas para realizar fines lícitos. Nacieron durante la época republicana y se consolidaron al final de ella bajo distintas denominaciones, tal es el caso de los colegios sacerdotales, asociaciones religiosas, gremios de oficio, etc.

Para su constitución debían estar compuestas por lo menos por tres individuos (aunque luego de constituidas podían continuar funcionando con un solo miembro), debían adoptar un estatuto que rigiera su organización y funcionamiento, y determinara los derechos y obligaciones de sus miembros, la intención de constituirse en una unidad con un fin lícito, la formación de un fondo común destinado a solventar los gastos de la colectividad y la presencia de un representante o síndico para que en nombre de la asociación gestionara sus negocios.

¿Cuáles son las características de las corporaciones?

- Su existencia es independiente de sus componenetes, por lo que aunque las personas que las forman se renueven o reduzcan, continúan existiendo.
- El representante de la coporación actúa en su nombre y no en el de sus integrantes.
- Su patrimonio es independiente del de sus miebros. Los créditos, deudas y bienes pertenecen a la asociación.

Las asociaciones se extinguían por:

- la desaparición de todos sus socios.
- La disolución voluntaria.
- La consecución del fin,
- Supresión estatal.

Los romanos admitieron coporaciones de muy diversas clases, tal es el caso de sociedades religiosas; asociaciones de funcionarios; de industriales; sociedades para recaudar impuestos, explorar minas o realizar obras públicas. La idea de persona moral se incia con el municipio, luego se extiende a las corporaciones y finalmente al Estado.

Podemos decir que a través de los municipios aflora el concepto de persona jurídica.

Asimismo, el Estado es finalmente conceptuado como persona moral.

b. Las fundaciones

Por lo que se refiere a las fundaciones, podemos definir las como la afectación de un patrimonio destinado a un determinado fin.

Son fundaciones los patrimonios afectos a fines privados, en cuyo caso su finalidad era ajena a toda idea de lucro, y perseguía un objetivo asistencial u hospitalario.

Por último, el fisco y la herencia yacente fueron considerados por el derecho romano como personas jurídicas. Entendemos por fisco el patrimonio del emperador afectado hacia fines públicos, transmisibles a su sucesor político.

La herencia yacente es el estado en que se encuentran los bienes hereditarios antes de la aceptación de la herencia por el heredero.

Resumen de la Primer Unidad

A. El Estudio del derecho Romano es importante, porque:

- En nuestro Código Civil vigente, se pueden encontrar algunas normas correspondientes al período de las compilaciones de Justiniano, en especial la teoría de las obligaciones.
- El derecho romano es un modelo de estudio para todos los estudiosos del derecho.
- El Derecho Romano constituyó la principal fuente, para que algunos países como Alemania, España, se inspiraran en la redacción su legislación actual.

B. Desde le punto de vista político el imperio suele estudiarse desde dos perspectivas- *Principado*, *Imperio Absoluto* - de tal manera que la historia del derecho romano queda comprendida dentro de los siguientes períodos histórico-políticos:

- a. Monarquía
 - b. República
 - c. Principado o Diarquía
 - d. Autocracia o Imperio Absoluto
- } Imperio

La fuente normativa de este periodo fue la costumbre, por qué en primer lugar el derecho escrito no existía como tal, al encontrarse en una etapa embrionaria.

En la república, la costumbre sigue siendo fuente del derecho, pero además surgen otras fuentes : la ley, los plebiscitos, los senadoconsultos, edictos de los magistrados y la jurisprudencia.

En el principado, la principales fuentes del derecho son: la costumbre, las constituciones imperiales, los senados consultos, el derecho honorario, dictámenes de los jurisconsultos.

En la autocracia, encontramos las compilaciones anteriores de justiniano, los trabajos legislativos de justiniano.

C. En Roma, las personas eran consideradas como sujetos de derechos, cuando reunieran tres elementos: el *status libertatis*, *status civitatis*, y *status familiæ*.

HOJA DE RESPUESTAS**Actividad de autoaprendizaje no. 1****1. Defino brevemente, el concepto de derecho romano**

Es el conjunto de normas jurídicas para establecidas para regular la vida de los romanos desde la esfera privada como pública. En el área privada por ejemplo: culto religioso, comportamiento en el seno familiar, en materia de propiedad, obligaciones tributarias y la organización de las instituciones políticas.

2. Explico la utilidad del estudio del derecho romano, para nuestra legislación civil Nicaragüense.

El derecho romano es útil a nuestra legislación al señalar los aspectos de la distribución de los poderes políticos del Estado; cada uno con una función especial; delimitando los derechos de los ciudadanos.

3. Elaboro un cuadro comparativo las instituciones políticas enmarcando sus funciones básicas y por quiénes estaban integradas.

		Características
Instituciones Políticas	Rey	Sumo sacerdote, jefe del ejército, director del Estado
	Senado	Asesoraba al Rey, integrado por ancianos que representaban a la Gens, le daban validez a los actos que tomaba el Rey, fue un elemento oligarquico.
	Comicios	Los ciudadanos no tenían el mismo nivel de participación, en aquellas decisiones (debido a que los que tenían mayor influencia, participaban más).Existieron los siguientes tipos de comicios por curias, centuria.

4. Analizo la importancia jurídica de las fuentes del derecho en la Monarquía

Surge la necesidad de crear normas jurídicas, para constituir, regular y establecer los derechos de los ciudadanos romanos, conforme a las costumbres del pueblo romano; además la necesidad de crear instituciones políticas para ordenar y regular al Estado romano.

La costumbre es fuente del derecho utilizada en nuestra legislación civil, mercantil, laboral. Es aplicable cuando la norma jurídica autorice su uso. Ejemplo: cuando la ley no regula un hecho o supuesto de orden civil y este cuerpo normativo autoriza su uso.

Actividad de autoaprendizaje no. 2**1. Explico el contenido de carácter público de la ley de las XII tablas y analizo la importancia jurídica que ha ejercido para nuestro sistema jurídico**

El contenido de la ley de las XII tablas, es de carácter público y de carácter privado, predomina el formalismo, la solemnidad y la sencillez en sus preceptos. Fue una legislación práctica, de sus preceptos derivan la evolución de sus instituciones.

2. Señalo las convergencias y divergencias entre las fuentes normativas de este derecho republicano con la monarquía

a. Convergen en la monarquía y la república que subsiste como fuente normativa la costumbre, plebiscitos y *leges rogatae*.

b. Divergen en ambos periodos:

Se da el surgimiento de un derecho escrito en la república, como la creación de la **Ley de las XII Tablas**; que integraba normas jurídicas relativas a derecho de civil, penal, agrario, procesal, derecho público y sacro. Los senadoconsultos adquieren fuerza de ley, además la jurisprudencia se le da mayor valor jurídico como fuente del derecho de este período.

En la República se habla de Derecho; a diferencia de la monarquía que se denota los primeros rasgos del Derecho.

3. Elabore un cuadro comparativo de las instituciones políticas romanas en la República y el sistema político de Nicaragua

Funciones de las Instituciones políticas	Roma	Nicaragua
Funciones Policiacas	Magistrados	Policía Nacional
Admón. Justicia	Magistrados	Corte Suprema de Justicia
Mando Militar	Magistrados	Pdte. República / Ejército Nic.
Proposición al comisión de iniciativas de ley	Magistrados	Pdte. República, Diputados, CSJ, CSE, Alcaldes, Consejos regionales, Ciudadanos con 5000 firmas. Con excepción de los diputados, los demás presentan iniciativa de ley en cuanto a su materia.
Cuerpo consultor	Senado	Pdte. República/ CONPES
Cuerpo Legislativo	Senado	Asamblea Nacional
Función Legislativa	Comicios	Asamblea Nacional
Funciones Administrativas	Comicios	Poder Ejecutivo
Funciones Electorales	Comicios	Poder Electoral

4. Investigo las características del Derecho en la República

- En esta época el derecho era rustico y agrícola, estaba fundamentalmente encaminado a las reglas de conducta de la familia y gens.
- El Derecho romano inicia su fase de transformación en donde encontramos una doble acción: la de los jurisconsultos y la de los pretores. Esta etapa constituyó un periodo

de cambio entre el formalismo y el consensualismo en la realización de los actos y negocios jurídicos.

- Inicia un derecho de tipo escrito con la primera ley escrita romana, la ley de las XII Tablas.
- Surge la distinción entre el Jus y el Fas es sustituida por un dualismo representado por el derecho civil y el derecho de gente y por el derecho civil y el pretorio.
- Es un derecho menos conservador, en cuanto a que se amplió el estrecho cuadro de las instituciones jurídicas.
- Es un derecho menos estricto, preocupado por la equidad.
- Es un derecho menos formal comparado con el de otros pueblos.

Actividad de autoaprendizaje no. 3

5. Establezco las diferencias entre el Principado y la Autocracia en relación a :

Instituciones políticas: Instituciones políticas: En el principado, el emperador empieza sus primeros esfuerzos por adquirir el poder del resto de instituciones políticas existentes, logrando desplazar al senado y los comicios de algunas funciones que en primer instancia estos efectuaban, tener la capacidad el emperador dentro de sus atribuciones de nombrar a los senadores, contar con la facultad de interponer y resolver de los recursos de apelación interpuesto por los ciudadanos. En la Autocracia, el emperador adquiere el poder absoluto, teniendo la capacidad de resolver de forma plena sobre los asuntos del Estado romano; los senadores y cónsules asumen la postura de servidores del emperador. El imperio práctico una nueva modalidad que consistía en la división de éste en dos, que significaba dos administraciones distintas con funcionarios distintos, aunque debían obediencia absoluta al Emperador.

Fuentes formales: Fuentes Formales: En el Principado se mantiene la generación de leyes, a través de los mecanismos empleados en los periodos anteriores; con la salvedad de ser fuentes de derecho las constituciones imperiales, que adquirieron fuerza de ley. En la autocracia, se desarrollan las principales características del Imperio, que es la compilación del derecho con el Emperador Justiniano, que significa la compilación de todas las fuentes formales e informales del derecho romano, para la creación del Corpus Iuris Civilis, que incluye la costumbre de los pueblos romanos, senadoconsultos, jurisprudencias, leges; aunque este esfuerzo compilador por los jurisconsultos encargados de realizar esta obra, permitió a los futuros Estados, que lográramos conocer y estudiar al derecho romano, pero sobre todo que se convirtiera en fuente para la legislación civil de cada Estado.

6. Explico la importancia jurídica del estudio de las compilaciones de Justiniano, para nuestro derecho

Las compilaciones de Justiniano significan el proceso de investigación jurídica que culmina con una obra jurídica de carácter universal para nuestros tiempos. Al crear un código el cual resuelve todas las situaciones jurídicas de los ciudadanos, en los aspectos civiles, penales, administrativos y procesales del derecho.

A la vez, realiza un ordenamiento de las normas jurídicas, uniformando normas diversas para darle formalidad y legalidad a las costumbres y prácticas eficaces en la resolución de conflictos y que dicho ordenamiento permitió el conocimiento, estudio e inclusión en los ordenamientos jurídicos actuales.

7. Elabore un cuadro comparativo entre las distintas fuentes del derecho en la monarquía, la república y el imperio

M O N A R Q U I A	COSTUMBRE	LEGES REGIAE	LEGES CURATAE		
	Son los usos arraigados por el pueblo romano de forma continua y uniformes en el tiempo, los cuales adquirieron el carácter de obligatoriedad en la sociedad romana.	Serie de disposiciones emitidas por los reyes romanos	Normas de tipo religioso		
R E P U B L I C A	Ley	Ley de las XII Tablas	Plebiscitos	SenadoConsulto	Jurisprudencia
	Disposiciones emitidas por el Comicio, se dividían en: Lex Canuleia y Lex Rogatae	Conjunto de normas codificadas que regularon aspectos civiles (familiares, sucesiones, derechos reales, contratos y obligaciones), penales, procesales	Disposiciones emitidas por la concilia plebis, que regulaban aspectos administrativos o legislativos de Roma.	Medidas legislativas emitidas por el Senado, dirigidas al pueblo	Resoluciones emitidas por los jurisconsultos.

Costumbre	Senado Consultos	Constituciones Imperiales	Derecho Honorario	Dictámenes de Jurisconsultos	
Normas morales empleadas por los pueblos romanos antiguos, para solucionar sus conflictos.	Disposiciones emanadas por el senado, pero redactadas a forma de dictamen	Decisiones emanadas por el Emperador, con carácter de ley.	Es la compilación, establecimiento y codificación del derecho pretoriano.	Resoluciones emitidas por los Jurisconsultos, que adquirieron fuerza de ley, cuando estuvieran acordes a los principios del Imperio.	
Antes de Justiniano					
Código Gregoriano y Hermogeniano	Código Teodesiano	Leyes Romano Bárbaras	Edicto Teodorico	Leyes Romanas o Visigodas	Leyes Romano de Borgoñes
Surge de un proceso compilador, que disponía normas de carácter privado.	Codificación de un grupo de normas emitidas por los jurisconsultos.	Costumbres de los pueblos romano bárbaras, a los cuales se les dio carácter de ley.	Conjunto de normas provenientes de los códigos anteriores, que regulaban el derecho criminal y de derecho público.	Normas compiladas de las anteriores fuentes del derecho.	Derecho Borgoñes, aplicado a la población romana.
Proceso compilador con Justiniano					
Código	Corpus Iuris Civilis o pandectas	Instituciones	Reglas	Novelas	
Regula el derecho eclesiástico, fuentes del derecho, derecho privado, derecho penal, derecho administrativo.	Recopilación de las obras de los jurisconsultos.	Regulación de las personas, cosas, acciones.	Regula el derecho eclesiástico, derecho privado, derecho penal, derecho administrativo	Derecho privado	

Actividad de autoaprendizaje no. 4**1. Defino con mis propias palabras el concepto de persona**

Persona implica ser un sujeto objeto de derechos y obligaciones, que a la vez lleva implícitas capacidades e incapacidades para dirigir su actitud en la sociedad; coincide con que las personas podemos representar un papel en la sociedad, que hasta cierto punto somos actores de teatro; pero la vida misma de cada uno de nosotros es una historia, todo lo que nos rodea nos hace actuar ante todas estas acciones.

Para los romanos, ser personas, implicaba la capacidad de realizar actos jurídicos tanto para contraer obligaciones y ejercer derechos, tomando en consideración la aptitud legal que exigían como era el de reunir los tres status: familiae, libertatis y civitatis; aunque el hecho de ser considerado como el papel que representamos en la sociedad; en dependencia del acto que realizaremos, exigirá una capacidad y requisito en especial para la realización de tal evento; por ejemplo ser hijo implicaría la sumisión al paterfamilias.

2. Identifico los elementos de la persona y los comparo con los elementos actuales, de conformidad a nuestra legislación vigente, Arto. 1 Código Civil "Es persona todo ser capaz de ejercer derechos y contraer obligaciones".

Los romanos, en cuanto a los elementos de las personas, establecían que existiese físicamente; si debemos señalar que para ser considerado como persona debía de reunir los tres status; solo así se tenía la facultad para ejercer los derechos a los cuales tenían derechos los ciudadanos romanos -ius commercium, ius connubium, ius sufragii, ius honorum, derecho a servir y legis acciones- aunque si contemplaron derechos a los nasciturus; para proteger los eventuales derechos sucesorios, pero a las personas que están por nacer hasta se les podía designar guardador de tales derechos; en cuanto a nuestro ordenamiento civil, se establece la capacidad legal de que tiene todas las personas para ejercer derechos-exigir el cumplimiento de una obligación- y adquirir obligaciones, siempre y cuando fuera capaz; en el sentido de poseer la edad de 21 años, con las capacidades intelectuales, físicas indispensables para reconocer la importancia legal del acto celebrado -que actúe de buena fe-; procurando el bien común.

3. Relaciono el status civitatis de los romanos y status civitatis otorgado en el derecho nacional de acuerdo a nuestra Constitución Política.

El Status Civitis, para los romanos se consideraba como el segundo requisito para ser considerado persona; el civitis tenía la capacidad legal para ejercer derechos de carácter privado (*Ius Connubium, Ius Commercium, Legis Actiones*) y derechos de carácter público (*Ius Sufragii, Ius Honorum, Derecho a Servir*). La ciudadanía romana se adquiría por el hecho de nacer de padres romanos -*Ius Sanguinis*-; esto era la directriz básica para determinar que se era ciudadano romano; debido a que el hecho de nacer en su territorio -*Ius Solis*- no bastaba para ser ciudadano romano; porque los progenitores del niño podían ser extranjeros.

En cambio en nuestra constitución política, en el Título IV, capítulo II denominado Derechos Políticos, el artículo 47 señala: "*Son ciudadanos los nicaragüenses que hubieran cumplido dieciséis años de edad. Solo los ciudadanos gozan de los derechos políticos consignados en la constitución y las leyes, sin más limitaciones que las que se establezcan por razones de edad....*"

El concepto que comprende nuestro sistema diverge con el Romano, en cuanto al reconocimiento de la persona como todo ser humano, el cual goza de todos los derechos contemplados en el ordenamiento jurídico de Nicaragua; pero es oportuno analizar que en cuanto a quienes se considera nacionales, en nuestra constitución política encontraremos que hemos asumido una combinación del sistema romano en cuanto al *Ius Sanguinis* y el *Ius Solis*, al contemplar en el Título III, Capítulo Único que: Arto. 15 "*Los Nicaragüenses son nacionales o nacionalizados*"; Se consideran Nacionales conforme al artículo 16 "1. Los nacidos en el territorio nacional.... 2. Los hijos de padre y madre nicaragüense. 3.

Nacidos en el extranjero de padres o madre nicaragüense. 4. Infantes de padres desconocidos encontrados en territorio nicaragüense. 5. hijos de padres extranjeros nacidos a bordo de aeronaves y embarcaciones nicaragüense, siempre que ellos lo solicitaren".

Además los nacionalizados (Arto. 19 Constitución Política de Nicaragua) son aquellos extranjeros, que previa renuncia a su nacionalidad y mediante solicitud ante autoridad competente, y cumplen con los requisitos señalados en nuestra *Ley de Ciudadanía y Nacionalidad Extranjera*, aceptan la ciudadanía Nicaragüense. Para concluir en nuestro país se garantiza la igualdad incondicional de todos los nicaragüenses en el goce de todos los derechos contemplados en el ordenamiento jurídico (base constitucional Artos. 48, 525, 26,27,).

Actividad de autoaprendizaje no. 5

Investigo en las leyes de familia (Código Civil de Nicaragua un cuadro comparativo de las figuras estudiadas y nuestro sistema jurídico Nicaragua), establezco las diferencias y semejanzas

Institución Jurídica	Características Romanas	Sistema Jurídico Nicaragüense
Familia	Carácter Patrimonial, La autoridad la ejercía el <i>Paterfamilias</i> en el seno de la familia, se organizaba conforme al parentesco agnaticio.	Constitución Política: Arto 70, 71. Código Civil: Establece estipulaciones dispersas concernientes a la familia en instituciones tales como: Matrimonio, paternidad y filiación, alimentos, guarda y registro civil de las personas. Actualmente se encuentra una iniciativa de ley, en la Comisión de la mujer, la juventud, la niñez y la familia de la Asamblea Nacional denominado: <i>Código de Familia</i> , que pretende normas las disposiciones concernientes a la familia en un solo cuerpo jurídico, por ejemplo el patrimonio familiar.
Parentesco	Se determinó, a través del parentesco agnaticio, fundado sobre la autoridad paternal, admitido únicamente por línea masculina. Establecieron el parentesco por líneas: <i>recta-serie de personas vinculadas entre sí de forma descendiente, derivado de un mismo tronco común- y colateral- generaciones que existe entre dos personas, derivados de un tronco común, pero interactuá los ascendientes y descendientes de las personas, dichos grados se cuentan para tal fin-</i> .	Constitución Política: En materia de parentesco el Arto.75 señala que los hijos tienen iguales derechos. No se utilizarán designaciones discriminatorias en materia de filiación..... Código Civil: En su Título preliminar señala que el parentesco es el vínculo que une a las personas descendientes de una misma estirpe. La Ley no reconoce este vínculo más allá del sexto grado. La proximidad del parentesco se establece según el número de las generaciones. Cada generación forma un grado.

Patria Potestad	Ejercida por el paterfamilias, sobre sus hijos, descendientes naturales y adoptivos. Fuentes de la Potestad Paternal: Matrimonio, uniones lícitas, Mancipium, adopción, Legitimación, Tutela y Curatela.	Se encontraba regulado en nuestro código civil en los artículos 244 al 270; pero el Decreto No. 1065 del 24 de junio de 1982 " Ley Reguladora de las Relaciones entre Madre, Padre e Hijos ", deroga expresamente este apartado el cual señala en su arto. 1 que: " <i>Corresponde conjuntamente al padre y a la madre el cuidado, crianza y educación de sus hijos menores de edad. Lo mismo que la representación de ellos y la administración de sus bienes...</i> ", aunque retomamos el principio de los romanos, en cuanto al poder que se debe ejercer sobre los hijos para su cuidado y tutela; no implica el poder absoluto sobre la persona de esté ejercido por el padre y madre no descansa en una sola persona que era el padre en el sistema romano, con mayor libertades, e implica: Velar por la buena conducta de los hijos, suministrar alimentos, vestido, viviendas..., Representar judicial y extrajudicialmente a los hijos y administrar sus bienes.
Matrimonio	Union entre el hombre y la mujer, cuyo objeto es la procreación de los hijos, posteriormente implicaba igualdad de condiciones entre los cónyuges. * Requisitos para su celebración: Pubertad, Consentimiento de los esposales, Connubium. • Impedimentos legales: Parentesco, Afinidad, Impúber, Matrimonio entre: plebeyos y patricios-libertos y personas, ser viuda, matrimonio entre la adúltera y su amante. • Efectos del matrimonio: fidelidad, proveer alimentos, la propiedad de los bienes la ejerció el marido, los hijos nacidos en el matrimonio se consideraban legítimos e integraban la familia civil del	Constitución Política: Arto. 72. Código Civil: Contemplado en los artos. 92 – 198, se define como el <i>Contrato solemne por el cual un hombre y una mujer se unen por toda la vida, y tiene por objeto la procreación y el mutuo auxilio</i> . Hay que aclarar que no se considera como un contrato, sino que debe de celebrarse con funcionarios del orden civil. No se acepta la celebración del matrimonio con condiciones, de ser así se produciría la nulidad del mismo. * Requisitos para su celebración: Consentimiento de los esposales, Arto. 100 Código Civil: Pubertad: Varón de 21 años o declarado mayor y la mujer de 18 años o declarada mayor, Arto. 101 Código Civil: Varón cumplido los quince años y la mujer cumplido catorce. • Efectos del Matrimonio: Fidelidad y socorro mutuo, obligación de vivir juntos ambos contrayentes, realizar arreglos en

	<p>padre.</p> <ul style="list-style-type: none"> • Disolución del Matrimonio: Muerte de uno de los esposos, incapacidad de uno de los esposos, repudio, voluntad de los cónyuges -<i>Divorcio</i>-. El <i>Divorcio</i> fue de cuatro tipos: por mutuo consentimiento, por culpa de uno de los esposos, declaración unilateral, <i>Bona Gratia</i>. 	<p>relación a los bienes previo al matrimonio, libertad de contratación entre hombre y mujer sin la necesidad del consentimiento del otro, mantener-educar e instruir a los hijos tanto hombre como la mujer.</p> <ul style="list-style-type: none"> • Impedimentos para Celebrar el matrimonio Artos 109-115 Cc.: Absolutos-<i>persona ligado por un matrimonio anterior, parentesco entre ascendientes y descendientes por consanguinidad o afinidad legítima o ilegítima, parentesco entre hermanos, adultero y su cómplice, el cónyuge sobreviviente que se casará con el autor o cómplice de la muerte de su cónyuge</i>- Relativos- <i>error, violencia o miedo grave, loco, ser menor de quince años, impotencia física</i> – Prohibitivos –<i>varón menor de veintiún años o no declarado mayor y la mujer de dieciocho o no declarada mayor sin el consentimiento expreso de la persona encargada de su tutela, mujer antes de los trescientos días de la disolución del anterior matrimonio, el guardador / descendientes de éste con su pupilo/a, falta de publicación de los edictos</i>- • Disolución del Matrimonio: Se encontraba contemplado en el Código civil, pero fue derogado por la ley No. 38 del año 1988 "<i>Ley para la disolución del matrimonio por voluntad de una de las partes</i>", la cuál señala en el arto. 1: <i>El matrimonio civil se disuelve: por muerte de uno de los cónyuges, mutuo consentimiento, voluntad de uno de los cónyuges, sentencia ejecutoriada que declare la nulidad del matrimonio.</i>
--	---	---

Uniones Licitas	<p>Concubinato: Unión permanente entre personas de distinto sexo, sin la intención de ser considerados marido y mujer como en el matrimonio.</p> <p>Contubernio: Unión entre dos esclavos o entre una persona libre y un esclavo, sin generar un efecto civil, los hijos seguían la condición de la madre.</p>	<p>Unión de Hecho Estable: se reconoce en el art. 72 de nuestra constitución política y al igual que el matrimonio es el <i>acuerdo voluntario del hombre y la mujer de realizar una vida en común para constituir una familia.</i></p>
Mancipium	<p>Autoridad ejercida por un hombre libre sobre otro hombre libre. El Paterfamilias, podía dar en mancipium a su hijo y en el caso de la mujer la daba inmanus.</p> <p>Se ejercía para: garantizar el pago de una deuda, pagar un precio determinado, cuando el hijo causaba un daño a un tercero, el pater lo entregaba para pagar dichos cargos durante un tiempo determinado.</p>	<p>No tiene aplicación en nuestro sistema jurídico.</p>
Adopción	<p>Acto jurídico solemne, a través del cual un ciudadano romano, ingresa a su familia a una persona legalmente extraño a este en calidad de descendiente.</p> <p>Efectos de la adopción: El adoptado sale de su familia originaria, para pasar a la potestad de otro paterfamilias que es el adoptante, generaba derechos relativos en materia sucesoria, el adoptado perdía los derechos sucesorios de su familia originaria.</p> <p>Reglas: El adoptado debía consentir la adopción, por lógica el adoptante debía de ser mayor que el adoptado este debía estar en la pubertad plena –dieciocho años-.</p> <p>Tipos de Adopción: Adrogación.</p>	<p>Constitución Política: art. 79: Se establece el derecho de adopción en interés exclusivo del desarrollo integral del menor.</p> <p>Ordenamiento Civil: El Decreto. No. 862 del 12 de Octubre de 1981 "<i>Ley de Adopción</i>" establece que la <i>Adopción es la institución por la que el adoptado entra a formar parte de la familia del adoptante para todos los efectos creándose entre adoptados y adoptado los mismos vínculos jurídicos y del parentesco que ligan a los padres con los hijos, estableciéndose en interés exclusivo el desarrollo integral del menor.</i></p> <p><i>Posee un carácter irrevocable y no termina por el acuerdo de las partes.</i></p> <p>Efectos de la Adopción: El adoptado se desvincula de su familia original.... no puede exigir obligaciones de parentesco.</p> <p>Reglas: El adoptante debe de ser nicaragüense capaz legalmente.</p>

		<p>con veinticinco años cumplidos no mayor de cuarenta años, poseer condiciones económicas, sociales, afectivas y morales idóneos para asumir la responsabilidad de funcionar como padres, los extranjeros podrán solicitarla pero que tengan residencia permanente en el país, una persona natural o una pareja pueden solicitar la adopción, entre adoptante y adoptado debe existir al menos quince años de edad de diferencia. El adoptado deberá ser menor de quince años, de no ser así deberá ser menor de veinticinco años.</p> <p>Trámite administrativo ante la Dirección Titular de Menores del Ministerio de la Familia, luego se procede al trámite Judicial ante Juez Civil de Distrito que luego de un procedimiento emitirá sentencia la cuál sin importar el resultado deberá de inscribirse en el –registro del Estado Civil de las Personas, el adoptado llevará el apellido de los adoptantes. Tendrá todos los derechos que conllevan tal situación.</p>
Legitimación	<p>Acción legal para legitimar a los hijos de aquellos ciudadanos romanos, nacidos de una relación ajena a su matrimonio – <i>hijos naturales producto del concubinato por ejemplo</i>-. Efectos jurídicos: El padre adquiere la autoridad plena sobre el hijo.</p>	<p>Nuestra constitución política establece sin excepción alguna que todos los hijos gozan de iguales derechos; por lo tanto no se aplica lo regulado por los romanos. En el Código Civil señala en su art. 236 que la <i>El único medio de legitimación es el matrimonio posterior de los padres, y éste produce sus efectos, aunque entre él y el nacimiento de los hijos haya habido otro matrimonio</i>.</p>
Tutela	<p>Poder concedido por el derecho a una persona para brindar protección a una persona que no esta sujeta a una autoridad paternal, y que por razones de edad le era imposible defenderse por si mismo.</p> <p>Requisitos del Tutor: ser persona libre, ciudadano romano, hombre de veinticinco años.</p> <p>El tutor se designaba a través de un testamento,</p>	<p>El decreto No. 107 Ley Tutelar de Menores señala que La familia, la comunidad y el Estado son los responsables y garantes del desarrollo físico, mental y social del menor, por tanto , por medio de los organismos jurídicos y administrativos creados al efecto por la presente ley, están obligados a velar , tutelar y amparar al menor en todos los casos en que su intervención sea necesaria.</p>

	<p>por la sucesión ab intestato designándose la tutela al agnado más próximo, fiduciaria, gentiles, por designación del magistrado.</p> <p>Funciones del Tutor: Asistir al pupilo en la realización de los negocios jurídicos, administración de los negocios, bienes del pupilo.</p> <p>Obligaciones del Tutor: Entregar inventario de los bienes de pupilo, conservar intacto el patrimonio del pupilo, rendir cuentas de su administración.</p> <p>Cuando el tutor se declaraba insolvente, era objeto de sanciones penales.</p> <p>Causas de extinción de la tutela: Llegada de la pubertad del pupilo, muerte del pupilo, capitis deminutio, muerte del tutor.</p> <p>La tutela de la mujer púber, fue eterna cuando era Sui iuris, debido a que pasaba de la tutela del padre / tutor a la del marido.</p>	<p>El Estado tutelar al menor por medio de las siguientes acciones: Protectora, Preventiva y Correctiva.</p>
Curatela	<p>Protección legal brindada a las personas incapacitadas accidentalmente - furiosos, pródigos, sordomudos, personas que eran enfermos mentales y cuando eran menores de veinticinco años.</p>	

Actividad de autoaprendizaje no. 6

Investigo en el Código Civil de la República de Nicaragua, el Código de Comercio y la ley de personas jurídicas jurídicas sin fines de lucro , el régimen jurídico de las personas jurídicas y comparo ambos sistemas el actual y el Romano

Sistema Jurídico Nicaragüense	Sistema Jurídico Romano	Diferencias y semejanzas
<p>Código Civil : Arto. 3: <i>Llámanse personas jurídicas a las asociaciones o corporaciones temporales o perpetuas, fundadas con algún fin o por algún motivo de utilidad pública y particular conjuntamente que en sus relaciones civiles representen una individualidad jurídica.</i></p> <p>Arto. 76-91: <i>Tienen entidad jurídica, únicamente si han sido creada o autorizada por la ley, ejercen los derechos civiles relativos a sus intereses, la asociación es responsable del perjuicio que la dirección o un miembro ocasionaren, la resolución de la asamblea de los asociados no puede perjudicar los derechos personales de los miembros sin el consentimiento de estos, la disolución o cese de actividades deberá de realizarlo la junta de liquidadores, pueden adquirir bienes, tomar y conservar la posesión de dichos bienes, recibir: donaciones, legados o donaciones e intentar acciones civiles o criminales, las corporaciones se disuelven únicamente por el consentimiento de la autoridad que legitimó su existencia, muerte de los asociados, corporados. Terminada la asociación /corporación los bienes restantes pasarán a manos del Estado, a discreción del poder legislativo..</i></p> <p>Código de Comercio: Arto. 119: <i>Toda sociedad comercial constituye una personalidad</i></p>	<p>Las personas morales, son aquellas que carecen de existencia física, consideradas como simples ficciones, los romanos le otorgaron cierta capacidad de derecho.</p> <p>Las personas colectivas, se dividían en: Corporaciones, Fundaciones.</p> <p>Las Corporaciones se entienden como el grupo de personas reunidas para fines lícitos, existían las corporaciones religiosas, sacerdotales, gremios de oficio –industriales, de minas- y recaudación de impuestos.</p> <p>Para su constitución, se requería al menos tres personas; aunque una vez constituidas podían seguir operando con un solo miembro.</p> <p>Características de las corporaciones: poseen existencia y patrimonio eran independiente al de sus miembros, el representante actúa en su nombre y el del resto de miembros.</p> <p>Se extinguían por: desaparición de todos los socios, disolución voluntaria, consecución de los objetivos y supresión estatal.</p> <p>Fundaciones: Afectación de un patrimonio destinado a un determinado fin asistencial u hospitalario.</p> <p>La forma de constituirse, extinguirse era similar a las corporaciones.</p>	<p>Diferencias:</p> <p>1. Nuestro sistema contempla dos tipos de personas jurídicas, conforme al sistema civil y la ley # 147, se habla de personas morales cuyo objeto de constitución es de utilidad pública, en cuanto al código de comercio, considera que las sociedades mercantiles, en fin son personas jurídicas, cuyo objeto es obtener un beneficio económico -lucro-.</p> <p>En cambio los romanos comprendieron su origen en objetivos sin fines de lucro, de beneficencia.</p> <p>Semejanzas: 1. En ambos sistemas, se admite la existencia de personas jurídicas o morales, cuya existencia física no existe; pero les establece límites en su ámbito de acción, que en el caso que incurran en la comisión de delitos de orden penal, caerá la responsabilidad en el representante legal de la asociación / fundación/ corporación, en el orden civil responden de forma personal los integrantes de la asociación / fundación / corporación en relación de su patrimonio</p>

jurídica distinta de la de los socios.

"las sociedades mercantiles se consideran personas jurídicas, con personalidad distinta a la de los socios, con activos y pasivos separados de los socios".

**Ley # 147 LEY GENERAL
SOBRE PERSONAS
JURIDICAS SIN FINES DE
LUCRO**

Dicha ley fue emitida el 19 de Marzo de 1992, dicha tiene por objeto regular la constitución, autorización, funcionamiento y extinción de las Personas Jurídicas civiles y religiosas que sin fines de lucro existan en el país y de las que en el futuro se organicen.

Las Asociaciones, Fundaciones, Federaciones y Confederaciones, sin fines de lucro, sean civiles o religiosas, gozarán de personalidad jurídica una vez que llenen los requisitos establecidos en esta Ley.

El acto constitutivo de las Asociaciones, Fundaciones, Federaciones y Confederaciones se deberá otorgar en escritura pública con el concurso mínimo de cinco personas capaces de obligarse.

Si se tratare de Fundaciones, éstas tendrán origen en un acto auténtico de liberalidad de su fundador o fundadores y según la finalidad por ellos asignada.

Los Fundadores podrán ser personas naturales o jurídicas que gocen de capacidad para otorgar el acto de liberalidad a que se refiere este artículo.

La Personalidad Jurídica será otorgada y cancelada por Decreto de la Asamblea

<p>Nacional. Los respectivos decretos al igual que los estatutos de las Asociaciones deberán ser publicados en La Gaceta, Diario Oficial. Los estatutos deberán, además, inscribirse en el registro correspondiente.</p> <p>La Personalidad Jurídica será otorgada y cancelada por Decreto de la Asamblea Nacional. Los respectivos decretos al igual que los estatutos de las Asociaciones deberán ser publicados en La Gaceta, Diario Oficial. Los estatutos deberán, además, inscribirse en el registro correspondiente.</p>		
---	--	--

GLOSARIO

Adrogatio o adopción. Incorporación a la familia propia de un hombre Sui Juris (persona capaz civilmente, dueña de sí misma y de sus derechos).

Cientes. Ciudadanos de segunda categoría de Roma, subordinados a la Domus aristocrática; originarios de familias empobrecidas o extranjeros, prestaban sus servicios a cambio del apoyo económico de los patrones.

Domus. La casa, hogar.

Gens. Fue el núcleo familiar. Se convirtió en una de las características representativas de la Roma primitiva.

Guerras Púnicas. Fue el enfrentamiento entre Roma y Cartago en los años 246 al 146 a.C., originada por la rivalidad existente entre estas ciudades, que se disputaban la hegemonía del Mediterráneo occidental y produjo la destrucción de la ciudad de Cartago.

Estas guerras se produjeron en tres etapas: la primera Guerra Púnica aconteció en los años 264 al 241 a.C., tuvo por escenario la ciudad de Sicilia, de la cual los romanos trataban de expulsar a los cartagineses. Los romanos, con las víctimas obtenidas por sus flotas, desembarcaron en África, donde sufrieron algunas derrotas: la muerte de Régulo, la destrucción de sus flotas. Los romanos obtuvieron su victoria decisiva en las islas Egotes, por tal motivo Cartago pidió la paz y Sicilia pasó a dominio romano.

La segunda Guerra Púnica fue en los años 218 al 201 a.C. Se destaca la ofensiva de Aníbal. Conquistó parte de Hispania, atravesó los Pirineos y los Alpes, y entró en Italia, donde derrotó a los romanos en Tesino y Trebia en el lago Tresimeno; al no recibir refuerzos decidió no tomar Roma. Los romanos, por su parte, conquistaron Sicilia e Hispania. La paz acontecida en el año 201 produjo que Cartago perdiera sus posesiones de Hispania y que ésta se convirtiera en un Estado vasallo a Roma.

La tercera Guerra Púnica, en los años 149 al 146 a.C., representó el golpe definitivo a la metrópoli púnica. El senado romano temía el renacimiento de Cartago al existir un conflicto entre los cartagineses y Masinusu, aliado de Roma. El senado romano envió a Escipión Emiliano al África. Tres años después de su asedio Cartago fue tomada y arrasada.

Lacio. Una de las ciudades más antiguas, fundada --según la leyenda-- por Ascanio, rival de Roma, la cual fue vencida y destruida por Tulio Hostilio. Durante esta guerra había tenido lugar el combate de los Horacios y los Conacios.

Lex Curiata. Fue la ley emanada de las Curias

Oligarquía. Representaba el ejercicio del poder en manos de un pequeño grupo de individuos o familias, y es gerontocrático por ser un poder político ejercido por ancianos.

BIBLIOGRAFÍA

Arangio-Ruiz, Vincenzo, Instituciones de Derecho Romano. Buenos Aires : Depalma, 1986.

Arias Ramos, J. Derecho Romano. 18A. ED. -- Madrid : Revista de Derecho Privado, 1986

Arias, José: Manual de Derecho Romano, Editorial Guillermo Kraft LTDA., Buenos Aires, Argentina. 1941.

Avila Martel, Alamiro de Derecho Romano. Martel. -- 2A. ED. -- Santiago de Chile :Juridica de Chile, 1992.

Errázuriz Eguiguren, Maximiano. Manual de Derecho Romano 4A. ED.Santiago de Chile : Juridica, de Chile, 1997.

Fernández Buhe, Julio. Manual de Derecho Romano. Rosa María Yáñez. -- La Habana : Pueblo y Educación, 1982.

García Garrido, Manuel J.Derecho privado romano : acciones, casos, instituciones. 5A. ED. -- Madrid : Dykinson, 1991.

Gutiérrez Alviz, Faustino. Diccionario de Derecho Romano-- Madrid Reus, 1948.

Gutiérrez-Alviz y Armario, Faustino Diccionario de Derecho Romano. -- 3A. ED. --Madrid: REUS, 1982.

Guzmán Brito, Alejandro Derecho Privado Romano . Santiago de Chile : Juridica de Chile, 1997.

Iglesias, Juan: Derecho Romano Historia e Instituciones, 11ª Ed., Ariel S.A, Barcelona, España. 1994.

Kunkel, Wolfgang. Historia del Derecho Romano 9A. ED. -- Barcelona : Ariel, 1985.

Margadant S, Guillermo Floris: El derecho romano privado, Editorial Esfinge S.A, México, D.F, 1965.

Oderigo, Mario N. Sinopsis de Derecho Romano. 6A. ED. -- Buenos Aires : Depalma, 1982.

Peña Guzmán, Luis Alberto. Derecho romano. -- 2A. ED. Buenos Aires : TEA, 1966.

Petit, Eugène. Derecho Romano. Managua : Hispamer, 1994.

Petit, Eugène: Derecho Romano-Condensado de la obra de Eugène Petit, Hispamer, Managua, Nicaragua, 1994.

Rascón García, César Manual de Derecho Romano. Madrid : Tecnos, 1992.

Rasquin, José A.N. Manual de latín jurídico. 2A. ED. -- Buenos Aires : Depalma, 1993.

Sáinz Gómez, José María. Derecho Romano I. México : Limusa, 1997.

Silva, Sabino Ventura. Derecho romano : curso de derecho privado. -- 8A. ED. México : Porrúa, 1985.

Uscatescu, George. Del derecho Romano al Derecho Soviético Madrid : Instituto de Estudios Políticos, 1968.

Unidad Autoformativa II
Derecho reales y personales del
Derecho Romano

PRESENTACIÓN

Estimados alumnos:

La primera unidad se trató de hacer un recorrido breve sobre las principales fuentes del Derecho en los periodos de Roma; es decir empezando desde la costumbre hasta la leyes escritas. Es necesario reiterar que el Derecho Romano ha tenido una gran influencia en el Derecho Moderno, porque facilita su concurriendo a las numerosas fuentes de información a que nosotros podemos recurrir; es más interesante porque hemos descubierto que de ser un derecho de un pequeño pueblo, ha pasado a ser luego un derecho de una ciudad, más tarde de una región y finalmente de ha servido de influencia en casi todas las legislaciones del mundo moderno.

También tuvimos la oportunidad de estudiar a la persona como sujeto susceptible de adquirir derechos y contraer obligaciones, destacando a la persona como sujeto individual y como sujeto colectivo.

Ahora, en esta unidad, estudiaremos los Derechos Reales y personales, haciendo un análisis comparativo con la legislación nicaragüense, destacando las principales características y aportes a nuestro derecho.

OBJETIVOS

1. Analizo los derechos reales de conformidad al Derecho Romano comparado las características de éste con el Derecho Nicaragüense.
2. Comprendo y comparo los aportes de los Romanos en los Derechos de obligaciones y contrato.
3. Aplico los principios romanos como antecedentes de nuestro derecho vigente.

A. DERECHOS REALES

En la primera unidad didáctica describimos el origen de Roma, las instituciones políticas, así como el estudio de la persona, ahora en esta unidad estudiaremos los derechos reales y personales desde un punto de vista analítico y comparativo con nuestro ordenamiento jurídico.

1. De las Cosas

Eugene Petit (1994, pág. 141) señala que el Derecho Romano, la palabra **Res**, en un sentido amplio significa **Cosa**, el cual comprende todo lo que puede procurarle al hombre alguna utilidad; pero los jurisconsultos al estudiar las cosas, lo hicieron desde los beneficios que se pueden obtener de estas. comprendiendo lo que puede procurar a las personas alguna utilidad.

Cuando las personas establecen relaciones hacia las cosas, produce un vínculo jurídico, que es el denominado *derecho*. Por ello, éstos disponen de éstas a como lo estiman conveniente, por ejemplo venderlas, cederlas, donarlas, destruirlas, en base al derecho de propiedad que poseen sobre estas.

Para el Emperador Justiniano, las cosas pueden estar fuera o dentro del patrimonio de una persona. Las primeras, se dicen que por su propia naturaleza, son insusceptibles de apropiación individual, como ejemplo tienes a las cosas que pertenecen a un país, ciudad o municipio; aunque no podemos obviar aquellas cosas que aún no han sido apropiadas. Las cosas que están dentro del patrimonio de una persona, permiten dar constancia física de su existencia. (Eugene Petit,)

Sabino Ventura (1985, pág. 137) señala que cosas es todo objeto material exterior al hombre, se le llama cosa en el lenguaje vulgar; pero, jurídicamente, se comprenden en esta idea, unas veces, entes inmateriales, como son los derechos y otras se excluyen del concepto aquello que no puede ser objeto del derecho. Por esto se ha aformado que las cosas, en el lenguaje jurídico, son los objetos (corpóreos o incorpóreos) susceptibles de un derecho patrimonial.

Juan Iglesias (2002, pág. 140) Cosa-Res-, en sentido propio, es todo objeto del mundo exterior sobre el cual pueden recaer derechos. El campo de las cosas se limita a los objetos materiales o corpóreos –el praedium, el servus, el supellex, la pecunia numerata,- y no a todos, sino a aquellos que son jurídicamente comerciables.

Bonfante define como cosa: todo aquellos en sentido concreto y específico, es una parte limitada del mundo exterior, que en la conciencia social está aislada y concebida como una entidad económica independiente (1959, pág. 237)

Para los romanos no identificaban como cosas, las prestaciones, los servicios, las entidades inmateriales.

Analizo las definiciones anteriores y describo las características esenciales del concepto de cosas.

2. Clases de Cosas

Las cosas comprenden una gran clasificación, la cual sintetizamos en el cuadro sinóptico siguiente y luego analizamos cada tipo.



a. Res Divini Iuris

Según Sabino Ventura (1985, pág. 137-141) Eran las cosas, que pertenecían a los *Dioses*, protegidas por estos. Se les llamo también *Res Nullius*, porque ningún ser humano podía apropiárselas.

En las cosas divinas se encontraban las siguientes:

1) Res Sacrae (cosas sagradas):

Eran establecidas como sagradas a través de una ley, senadoconsulto o constitución imperial. Entre este tipo de cosas se encontraban **los terrenos, edificios, iglesias, y objetos consagrados a los dioses superiores.**

Durante el cristianismo, se estableció como sagradas **las iglesias y los vasos consagrados al culto por los Obispos**, conforme a los ritos. Dejaban de ser sagradas, cuando en una ceremonia religiosa, se destinaban a hacerlas profanas.

2) Res Religiosae

En esta categoría estaban **los terrenos y monumentos unidos a las sepulturas**. Se localizaban en las afueras de las ciudades, por superstición, más que por razones de salubridad. Por ello estaban fuera del patrimonio de las personas y eran inalienables.

3) Res Sanctae

Eran las cosas protegidas contra los atentados de los hombres, por una sanción penal. Se consideraron como cosas santas, **los muros y puertas de las ciudades**. En el caso que se infringían se castigaba al infractor con pena capital.

b. Res Humani Iuris

Eran las cosas establecidas, por el derecho, creado por el hombre, distintas a las de derecho divino. Entre las cuales están:

1) Res Communes

Eran las cosas, cuya propiedad no pertenecía a nadie y su uso fue común a todos los hombres. Este tipo de cosas excluyó toda apropiación individual, por ello, estaban en esta modalidad de cosas: **el aire, el agua corriente y el mar**, donde se permitía la libertad de la pesca y la navegación.

2) Res Publicae

Se asemejan a las cosas comunes, por que su uso fue común a todos los hombres y eran consideradas como propiedad del pueblo romano, excluyendo a las otras naciones, por ejemplo: **las vías pretorianas o consulares, plazas, calles, termas, teatros, bibliotecas, los puertos, las corrientes de las aguas que nunca se consumen.**

3) Res Universitatis

Pertenían a personas colectivas, como los municipia y coloniae, que podían tener cosas de su pertenencia, pero por su destino eran objeto de propiedad individual; se destinaban al uso común. Las personas morales, por ejemplo **las ciudades, las corporaciones**; podían adquirir cosas para hacerlas de su propiedad, por ejemplo: **teatros, plazas y baños públicos**. Se equiparan a las cosas públicas.

c. Res Mancipi y Nec Mancipi:

En general, el Derecho Romano contempló en este tipo de cosas aquellas que podían ser susceptibles de propiedad privada, a través de la *mancipación*, en algunos casos. Esta clasificación, que es importante únicamente en los derechos antiguos y clásico, en el justiniano desaparece.

Según Ulpiano se consideraban **res Mancipi** a:

- 1) Los fundos de tierra y cosas situadas en Italia y en las regiones investidas del **ius italicum –fundos in solo itálico-**
- 2) Servidumbres rurales sobre los mismos fundos (via, iter, actus y de acueducto)
- 3) Los esclavos
- 4) Las bestias de carga o de tiro, es decir, los bueyes caballos, mulas y asnos, aunque no los elefantes y los camellos, que desconocían los romanos, en la época de la determinación de las cosas Mancipi.

En cambio las **res nec Mancipi** se consideraron al resto de cosas no incluida en la res Mancipio, ejemplo: *corderos, cabras y todas las demás cosas, hasta el dinero y las joyas*.

La traslación de la propiedad de las res nec Mancipi se hacía por simple tradición, mientras las res Mancipi a través de formas solemnes (*mancipatio e in iure cessio*)

d. Res Corporales

Son aquellas cosas que por su naturaleza, poseen un cuerpo *-una existencia material-*. Caen bajo los sentidos.

Los romanos, dividieron **las cosas corporales** en :

- 1) **Muebles**: se entienden por muebles los mismos seres animados, susceptibles de moverse ellos mismos (*res se moventes*), que las cosas inanimadas, que pueden ser movidas por una fuerza exterior (*res mobiles*).
- 2) **Inmuebles**: son aquellas cosas que carecían de movimiento propio. Los Romanos establecieron, como cosas inmuebles:
 - Fundos de la tierra.
 - Edificios.
 - Objetos mobiliarios, sujetos a estancia perpetua *-árboles y las plantas, mientras estén adheridas al terreno-*.

En general sobre las cosas inmuebles, se podían constituir derechos reales, como de *Posesión, usucapión y de enajenación*.

e Res Incorporales

Son las cosas que por abstracción, son perceptible a los sentidos de las personas y no son más que concepciones del espíritu, por ser *inmateriales*. Surgen producto del beneficio de las cosas corporales. A la vez son susceptibles de derechos de estimación, representando un valor pecuniario en la fortuna de los particulares.

Estos derechos de estimación son: los **derechos reales** –*propiedad, usufructo, derechos de crédito, derecho de herencia* - es decir, conjunto de derechos que integran el patrimonio de una persona muerta -.

f . Fondos itálicos y provinciales

Eran fondos itálicos aquellos que estaban situados en Italia, y provinciales los que estaban fuera de Italia, en provincia.

Entre ellos existían las siguientes diferencias:

- 1) Los particulares podían ser propietarios de los fondos itálicos –*solum itálicum*-, mientras que no podían tener más que un derecho de goce y posesión sobre los provinciales. Era el Estado el único propietario de ellos, por derecho de conquista.
- 2) Los fondos itálicos estaban exentos del impuesto territorial; en cambio, se gravaba a los provinciales con un *stipendium*.
- 3) Los fondos itálicos eran *res mancipi*; los provinciales *res nec mancipi*.

Esta distinción desapareció bajo Justiniano, porque los fondos provinciales fueron ya susceptibles de propiedad.

g Cosas fungibles y no fungibles

Las primeras son apreciadas por sus cualidades genéricas y su cantidad, pudiendo ser sustituidas unas por otras sin quebrantado de su aprovechamiento para satisfacer necesidades humanas; ejemplo: dinero, vino, aceite, etc. Las infungibles son las cosas apreciadas por sus características individuales. Así, un fundo, un esclavo.

h Cosas consumibles y no consumibles

Las primeras son aquellas que al utilizarse por el hombre se consumen, ejemplo: el trigo, el vino. Las segundas, son aquellas que, si bien el uso determina su inevitable y lento desgaste, el hombre obtiene de las mismas un provecho sin consumirlas; incluso, una buena utilización de ellas lleva implícita su conservación. Ejemplo: una cama, una casa, un carro.

i Divisibles e indivisibles

Son divisibles, desde el punto de vista jurídico, las cosas que, divididas, conservan su naturaleza y cualidades anteriores en forma proporcional al valor que antes tenía el todo;

ejemplo: un campo, el aceite. Las cosas en las que tales circunstancias no se dan, como un caballo, un esclavo, son llamadas indivisibles.

j. Cosas simples y compuestas

Es también criterio económico el que inspira esta distinción. Son simples aquellas cosas *quae spiritu continentur*, es decir, que en los usos sociales se utilizan como una unidad aunque sean normal y ordinariamente destacables sus elementos componentes, anátomas, físicos o químicos, ejemplo: un animal, un bloque de mármol. Compuestas son las agrupaciones de cosas simples. Eran de dos tipos, que los romanos designaban con las denominaciones de *corpora ex contingentibus* o *ex coherentibus* y *corpora ex distantibus*, que los romanistas suelen llamar, respectivamente, *universitas rerum coherentium* et *universitas rerum distantium*. En aquellas, la aglomeración de cosas simples tiene un aspecto compacto o mecánico, ejemplo: una nave o un edificio. En éstas, el vínculo de unión que agrupa los componentes simples tiene un carácter inamterial, conservando cada uno de ellos su independencia, ejemplo: una biblioteca.

k. Cosas principales y accesorias. Frutos

Tratándose de dos cosas que están unidas a servir a un mismo fin, dicese principal a la que determina por sí solo la función del todo, y accesorio a la que, sin ser absorbida por la principal, contribuye a facilitar dicha función. Así, la espada en relación con la vaina; el cuadro en relación al marco.

Distinto concepto que el de cosa accesorio es el de parte *-pars-* de una cosa, ejemplo: el puño, en relación a la espada. En el caso, dicha *pars* es un elemento integrado por la cosa.

Partes de una cosa, que tienen para el derecho especial interés, son también sus frutos, o sea aquellas partes separadas de la cosa, que se consideran como el producto de la misma.

Los frutos se suelen dividir en:

- 1) *Naturales*: son los productos orgánicos de una cosa, que constituyen el rendimiento propio de la misma según su destino, ejemplo: la leche de la vaca, la cria de los animales, el carbón de la mina, etc.
- 2) *Civiles*: Son los valores o rendimientos obtenidos del disfrute de una cosa o, o rentas de un derecho; ejemplo: los réditos de un capital dado a intereses, las rentas de la casa arrendada.
- 3) El derecho moderno agrega una tercera categoría de frutos; *industriales*, que son aquellos que se obtienen mediante la actividad y esfuerzo del hombre.

Ahora bien, los frutos pueden encontrarse en varios estados: frutos pendientes, si aún están adheridos a la cosa matriz; separados de ella por cualquier causa; percepti, los recogidos, percipendi, que debieron percibirse, pero que no fue así por falta de diligencia del interesado; extantes, son aquellos que se encuentran todavía en poder del que los recoge, y consumi, los ya consumidos.

Otros autores clasifican las cosas de la siguiente manera:

- a. Por su materialidad:
 - 1) Corporales
 - 2) Inscorporales
- b. Por su comerciabilidad
 - 1) In commercio
 - 2) Extra commercium:
 - a) Divini iuris:
 - Res sacrae
 - Res religiosae
 - Res sanctae
 - b) Humani iuris:
 - Res communes
 - Res publicae
 - Res universitatis
- c. Por su ubicación
 - 1) Res Mancipi
 - 2) Res nec Mancipi
- d. Por su pertenencia
 - 1) nullius
 - 2) Res derelictae: cosas abandonadas intencionalmente por su propietario
- e. Por su movilidad
 - 1) Muebles
 - 2) Inmuebles
- f. Por su esencia
 - 1) Consumibles
 - 2) No consumibles
- g. Por su divisibilidad
 - 1) Divisibles
 - 2) Indivisibles
- h. Por su determinación
 - 1) Fungibles
 - 2) No fungibles

<p>Establezco diferencias entre cada una de las clasificaciones estudiadas.</p>

Resumamos

Las cosas *-res-* significaba para los romanos comprende todo lo que puede procurarle al hombre alguna utilidad.

Las cosas pueden ser susceptibles de relaciones jurídicas *—un esclavo —o estar fuera de las relaciones jurídicas privadas—una calle, iglesia—*.

Encontramos que los romanos clasificaron a las cosas en:

Res Divini Juris *Res sanctæ, Res Religiosæ, Res Sacræ*

Res Humani Juris *Res Communes, Res Publicæ, Res Universitatis,*
Res Privatæ.

Res Mancipi y Nec manicipi

Res Corporales Bienes Muebles e Inmuebles

Res Incorporales

Consumibles e no csumibles

Simple y compuesta

Principales y accesorias

ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE No. 1

1. Comparo el concepto de cosa según nuestra legislación civil y establezco semejanzas y diferencias
2. Investigo en nuestra legislación civil la clasificación sobre cosas, lo comparo con el Derecho Romano y establezco semejanzas y diferencias
3. Elaboro un cuadro sinóptico sobre la clasificación de cosas según los romanos.
4. Retroalimentación mi aprendizaje en la hoja de respuesta de las pág. No. 192-193

3. Derechos Reales

a. Concepto

Es la facultad que tiene una persona para obtener directamente una utilidad jurídica de una cosa determinada, en todo o parte. De tal manera que la vinculación sujeto del derecho con un objeto determinado produce unas relaciones específicas de derecho que son las diversas manifestaciones del modo como el hombre puede ejercer poder jurídico de las cosas. Ejemplo: derecho de propiedad que facultad a su titular a disponer libremente de la cosa sobre lo que éste se ejerce. (Eugène Petit, 1994, pág. 151)

b. Elementos

1) Sujeto activo

Es el titular del derecho. El sujeto pasivo es indeterminado, pues los derechos reales se ejercen contra todos. (erga omnes)

2) Objeto

Es la cosa sobre la cual se ejerce. En el derecho de propiedad, por ejemplo: ejercido sobre un esclavo, el objeto del derecho será el esclavo.

3) Caracteres

- a) Crean una relación directa entre el titular de ellos y la cosa sobre la cual se ejercen (de persona a cosa)
- b) Son absolutos, en el sentido de que se ejercen contra todos en general, sin referirse a nadie en particular.
- c) Sólo pueden tener por objeto una cosa.

c. Diferenciación conceptual entre el derecho real con los derechos personales u obligaciones

Conforme al Derecho Romano, los derechos reales y personales nacen producto de un vínculo jurídico que es el *patrimonio*³. Los romanos, lograron establecer la diferencia

³ Patrimonio, es la universalidad jurídica integrada por la totalidad de los derechos susceptibles de apreciación pecuniaria de que puede ser titular una persona, con más las cargas y obligaciones de igual carácter que lo gravan.

Caracteres:

- a. Universalidad jurídica, pues los bienes que lo integran forman una masa abstracta, independiente y distinta de cada uno de sus componentes.
- b. Está compuesto por el activo y por el pasivo de una persona.
- c. Existen patrimonios sin titular, que, no obstante, son capaces de adquirir derechos y contraer obligaciones por intermedio de sus representantes. Ejemplo: herencias yacentes o hereditas jacens, fundaciones, etc.
- d. El patrimonio puede ser positivo (en caso que el activo supere al pasivo), o negativo (en caso contrario)
- e. Por fallecimiento de su titular, es transmisible a los herederos de éste.

jurídica entre ambos derechos desde el punto de vista de su origen y transmisión, de tal manera que:

Derechos Reales	Derechos Personales
Es una relación directa e inmediata entre sujeto y cosa	Es una relación entre dos personas determinadas: acreedor-sujeto activo- y el deudor –sujeto pasivo-, es el que puede exigir y el que debe realizar una cierta prestación.
Los derechos reales se establecen de forma distinta a los reales, al ser ejercido por una persona sobre la cosa.	El contrato, significa el acuerdo de voluntades de las partes contrayentes, siendo la fuente primordial de obligaciones
El derecho real otorga al dueño la acción in rem –significa que el propietario está investido de un derecho real, que le permite reclamar la sanción judicial, en caso que se viole su derecho	El derecho personal otorga al acreedor la acción in personam –El acreedor solicita que se le reconozca su derecho y compele al deudor al cumplimiento de la obligación
Es la facultad que tiene una persona para obtener directamente una utilidad jurídica de una cosa determinada, en todo o en parte	Es la facultad que tiene una persona llamada acreedor , para exigir de otra denominada deudor la ejecución de una prestación cualquiera consistente en dar, hacer o no hacer alguna cosa

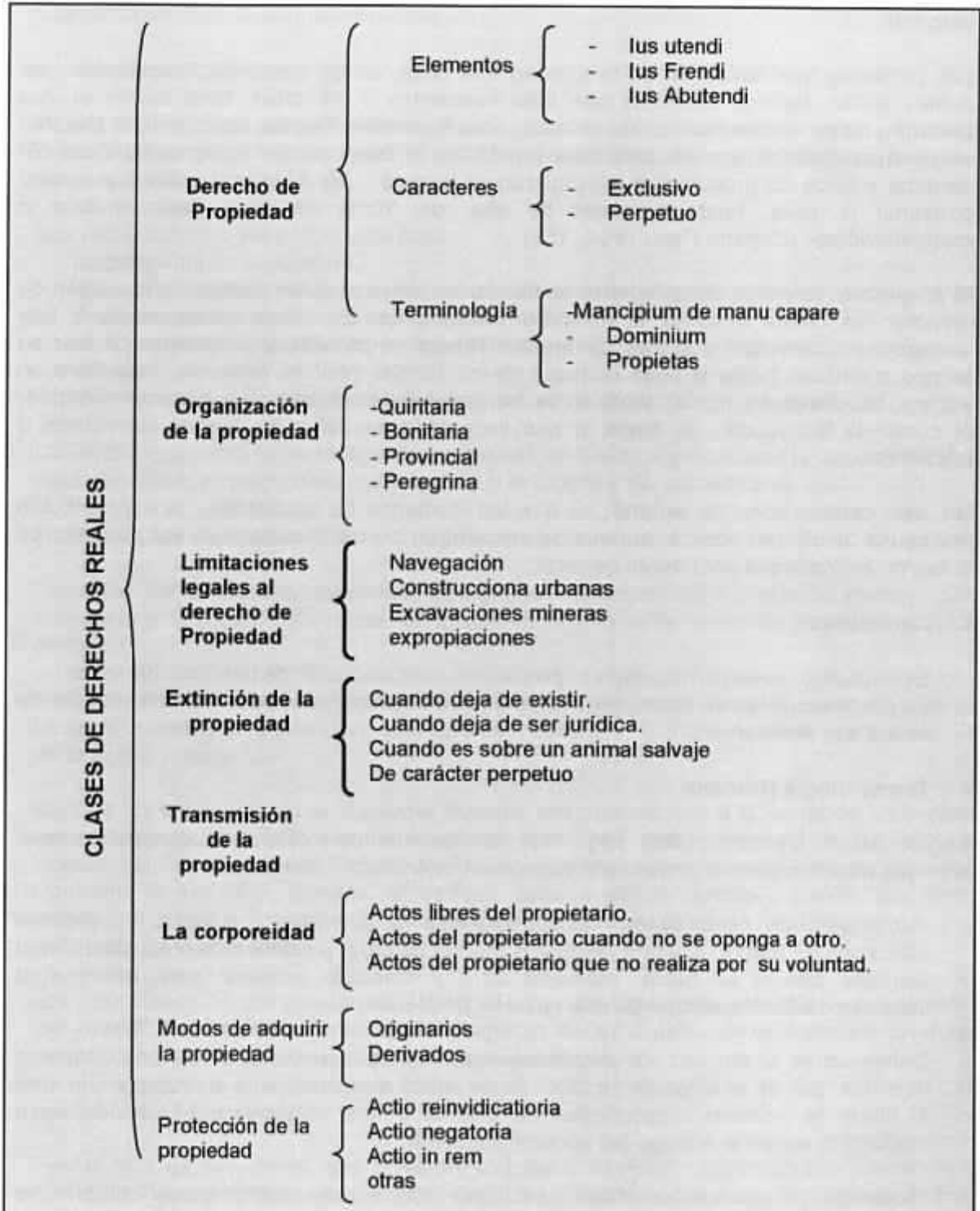
Contesto

Explico en qué consiste la relación entre sujeto y cosa en los derechos reales.

- f. Es garantía común de los acreedores, ya que en caso que el deudor no satisfaga sus obligaciones, pueden aquellos ejecutar los bienes de éste, para cubrir sus créditos.

d. Clases de Derechos Reales

Se explicita y analiza a partir del cuadro sinóptico presentado a continuación. Cada llave del cuadro desglosa el contenido en el orden indicado.



De acuerdo al cuadro anterior podemos decir que:

- **Elementos**

Los Romanos, no alcanzaron a conceptualizar el derecho de propiedad con sencillez y extensión; debido a que es el derecho más completo que se pueda tener sobre una cosa corporal.

Las personas que tenían en su propiedad una cosa, se les denominó Propietarios, los cuales tenían algunos derechos que iban inherentes a las cosas, tales como: el **Jus Utendi o Usus** -facultad de utilizar la cosa-, **Jus Fruendi o Fructus** -representa la facultad de aprovecharse de los servicios que pueda rendir fuera de los frutos de la cosa. El derecho a todos los productos que surgieran de la cosa-, **Jus Abutendi o Abusus** -poder consumir la cosa, hasta disponer de ella, de forma definitiva, destruyéndola o enajenándola-. (Eugène Petit, 1994, 152)

El propietario investido de las anteriores facultades, tenía el poder absoluto, y la opción de emplear las cosas a como lo estimare conveniente. En toda norma siempre hay excepciones, conforme a la **Ley de las XII Tablas** se prohibió al propietario cultivar su campo o edificar, hasta la línea divisoria de los fundos vecinos, debiendo dejar libre un espacio de dos pies y medio; también se les prohibió hacer trabajos que puedan cambiar el curso de las aguas de lluvia, o sea susceptible de dañar los fundos superiores o inferiores.

Un dato característico de señalar, es que los Romanos no conocieron, la expropiación por causa de utilidad pública, aunque se encuentran ciertos casos en que los particulares sí fueron expropiados por interés general.

- **Caracteres**

- Es exclusivo, pues corresponde al propietario, con exclusión de toda otra persona.
- Es perpetuo, pues se mantiene mientras viva el propietario, pasando a la muerte de éste a sus herederos.

- **Terminología Romana**

Según Sabino Ventura (1985, pág. 143), en las fuentes existen tres denominaciones técnicas para designar la propiedad: *mancipium*, *dominium* y *propietas*.

- *Mancipium* -de *manu capere*- indica una idea de aprehensión material, de efectiva aplicación de fuerza, ligada a vestustos modos de crear y defender la propiedad. En el Derecho clásico se habla: *mancipio dare* y *mancipio accipere*, para referirse al traspaso o a la adquisición de una cosa en propiedad;
- *Dominium* es el término por excelencia que implica una noción de señorío. Por eso *dominus*, aun en el lenguaje jurídico, no se aplicó exclusivamente al propietario sino al titular de poderes o facultades de diversa índole -*dominus litis*-, etc; de es a costumbre surgió el empleo del vocablo siguiente:
- *Propietas*, porque acostumbrándose a llamar *dominus ususfructus* al usufructuario, se llamó en tal caso al propietario que no podía recoger los frutos *dominus proprietatis*.

Generalizándose, *proprietas* fue el término predilecto empleado en los textos postclásicos, así como el de *proprietaerius* para designar al titular.

- **Organización de la Propiedad Romana**

Los romanos organizaron la propiedad en :

- **Propiedad Quiritaria**

Fue la más utilizada, de tal manera que los romanos, la conocieron como un verdadero derecho de propiedad, se caracterizó por el particularismo, al no ser accesible a todas las cosas y personas.

Los requisitos para ser propietario eran:

- la capacidad de la persona,
- que el propietario fuese ciudadano romano, pues sólo ellos tenían acceso a las instituciones consagradas por el derecho civil
- el objeto debía ser susceptible de propiedad –*res Mancipi*- y legitimidad del modo de adquirir.
- Con la ausencia de uno de estos requisitos, no existía este tipo de propiedad.

La ventaja que producía este tipo de propiedad, es darle, al propietario la capacidad legal para reivindicar su propiedad, de manos que la tuviera y así reivindicarla.

- **Propiedad Bonitaria**

Conocida por el derecho honorario, se rigió por las reglas del formalismo romano para adquirir la propiedad de las cosas, en la cual el dominio no se transmite por existir un vicio de forma.

En el procedimiento anterior, la venta de una *res Mancipi*, para que lo fuera realmente, no bastaba únicamente la tradición, sino que era necesario el formalismo de la *mancipatio* o el de la *in jure cessio*.

Ventura lo ejemplifica de la siguiente manera: Imaginemos que a la venta de un esclavo no se había acompañado las formalidades anteriores, sino solamente la *traditio*. Así, *Primus* vendió al esclavo Estico a *Secundus*, pero solamente le hizo la tradición. Conforme al *ius civile*, *Primus*, el tradens, seguiría siendo dueño y puede, por tanto, reivindicar al esclavo, porque la *traditio* no era modo adecuado para transmitir la propiedad de las *res Mancipi*.

Los propietarios de una propiedad bonitaria, tenían los siguientes derechos sobre la cosa: ***ius utendi, ius furendi, derecho de enajenar, llegar a adquirir el dominio civil por usucapion y potestad dominica sobre sus esclavos.***

- **Propiedad Provincial**

Fue el tipo de propiedad que poseían el Estado Romano; significaba la utilización o disfrute del ***ager publicus***, mediante el pago de un impuesto; se cedía la tierra en disfrute

a los particulares que la recibían como una cesión definitiva, con la obligación de pagar un canon estipulado anualmente como precio de arrendamiento.

Estas son tierras ubicadas fuera de la península itálica (fundos provinciales) y que pertenecían a Roma por el Derecho de conquista.

Entre ellas deben distinguirse:

- **Tierras cultivadas**

En principio eran repartidas gratuitamente entre las personas carentes de recursos. Bajo el imperio ya no se conceden a título gratuito, se venden, constituyendo una excepción al respecto las adjudicaciones que se hacían a los veteranos de guerra.

- **Tierras incultas**

Se tomaban libremente por los particulares, mediante el pago de tributo al Estado, y por esta razón se las denominaba *agri occupatoru*.

- **Propiedad Peregrina**

Era el tipo de propiedad que tenían derecho los peregrinos, regulado por el derecho peregrino, o las autoridades romanas, como **propiedad del *ius Gentium***. Cuando en la constitución de *Caracalla*, se otorgó la ciudadanía a todos los habitantes del imperio, este tipo de propiedad desapareció.

Elaboro un cuadro sinóptico de los tipos de propiedad romana y señalo las principales características de cada uno.

Limitaciones legales al derecho de propiedad

Respecto a los inmuebles podemos anotar los siguientes:

Prohibiciones de sepultar y cremación de cadáveres en fincas situadas en la urbe.

Paso forzoso.- El propietario de un fundo debía soportar el paso en dos hipótesis: si el camino público se hallaba destruido, en cuyo caso debía prestarse vía mientras esté inutilizable, y dar acceso por su finca a un sepulcro.

El uso de las orillas para necesidades de navegación.

El propietario debía tolerar que los árboles de las fincas inmediatas avanzaran con sus ramas sobre la suya, siempre que lo hicieran hasta una altura de 15 pies, pudiendo cortar las que bajaran de esa medida. Además, debía permitir al dueño del árbol que entrara en su finca un día sí y otro no (*tertio quoque die*) para recoger los frutos que en ella hubieran caído.

- Las nacidas de las reglas referentes a construcciones urbanas, unas miraban a la conservación de éstas, como la antigua disposición de las XII tablas.
- Excavaciones mineras.- el dueño de un fundo, según la concepción tomara, era propietario de toda la profundidad de éste, pero debía tolerar, según una constitución de Gregiano, Valentiniano II y Teodosio I, que otra persona hiciese en su predio excavaciones, siempre que indemnizara al propietario con la décima parte de los minerales obtenidos y pagara una décima al fisco.
- Expropiación forzosa, en relación a esta institución tan importante en el Derecho moderno, estiman los autores que la misma no fue desarrollada como otras en el Derecho Romano, pero que seguramente no faltó.

• Extinción de la propiedad

- Cuando la cosa objeto de propiedad, dejaba de existir; por estar materialmente destruida. En el caso que la destrucción no era completa, el derecho de propiedad del propietario subsistía sobre el resto, que permaneciera.
- Cuando la cosa, dejaba de ser jurídicamente susceptible de propiedad privada, por ejemplo: un terreno destinado para sepulturas.
- Cuando se tenía la propiedad de un animal salvaje o fiera.
- Si no se daban las anteriores causas de extinción, la propiedad era de carácter **perpetuo**, en el sentido que el tiempo no ejercía influencia en ella.

De la transmisión de la propiedad "Ad Tempus"

De la perpetuidad de la propiedad del derecho de propiedad los romanos sacaron las consecuencias de que no podía transferirse un objeto determinado *ad tempus*, es decir, por cierto tiempo. Es así, que en el Derecho antiguo y clásico la propiedad no podía transmitirse *ad tempus*. Posteriormente, la confusión entre *dominium* y *usufructum*, se comenzó a ver la institución de la transmisión.

La copropiedad

Cuando la propiedad pertenece a varios sujetos, se dice que hay un condominio o copropiedad. Puede ser voluntaria, cuando, el condominio puede ser querido por los copropietarios; es incidental, cuando ha sido legada en común a dos o más personas.

Su reglamentación descansa en tres grupos:

- Actos que cada propietario puede llevar cabo libremente. Percepción de los frutos en proporción a sus cuotas.
- Actos que puede ejecutar cada propietario, siempre y cuando no se oponga otro copropietario. Ejemplo: variar el cultivo de la cosa, edificar, suprimir una edificación, etc.

- Actos que cada copropietario no puede realizar por su exclusiva voluntad, sino que precisan el acuerdo de todos los condóminos, como serían los actos de enajenación y gravámenes; los de disponibilidad jurídica que afecten a la totalidad de la cosa, como construir sobre ella una servidumbre o convertirla en *res extra commercium*.
- La acción que se utiliza para hacer cesar la copropiedad es la *actio communi dividundo*, sus finalidades: conseguir la división de la cosa y operar, por la *adiudicatio* del Juez, la adquisición de la propiedad exclusiva de la parte correspondiente a cada uno de los anteriores socii. También en caso de herencia se usaba la *actio familiae erciscundae*.

e. Modos de adquirir la propiedad

Se llama modos de adquirir la propiedad, aquellos hechos jurídicos que el ordenamiento declara idóneos para crear, en los particulares, un derecho de propiedad o para transmitirlo de uno a otro sujeto. Antes de Justinianos los modos de adquirir la propiedad eran a través de los civiles y los naturales.

Los interpretes modernos clasifican los modos de adquirir en originarios y derivativos. Los primeros consisten en una relación directa con la cosa. Ejemplo: la adquisición de la propiedad de un animal salvaje por su cazador; los derivativos, se constituyen mediante una relación jurídica entre el que adquiere el derecho y el propietario precedente de la cosa.

• Los modos originarios de adquirir la propiedad son:

1) La ocupación

Se constituyó como uno de los medios, a través del cual se podía adquirir el derecho de propiedad de una cosa. Significa ***"La toma de posesión, animo domini, de una cosa susceptible de propiedad privada y que no pertenece a nadie"*** *res nullius*.

Los jurisconsultos romanos, fueron del criterio que en la ocupación se encontraba el verdadero origen de la propiedad.

Durante Justiniano y la época clásica, se constituyeron como medios de ocupación:

- Los animales salvajes, la caza y la pesca; el que llegare primero, se apropiaba de los animales cazados, y ser el propietario de ellos.
- El botín capturado a los enemigos- incluían bienes y personas que le sustrayeran a sus enemigos-.
- Las piedras preciosas, perlas y el coral encontrados en el mar o en sus orillas, y en aquellas islas que se forma en el seno del mar y que aún no pertenecían a nadie.
- El Tesoro – las cantidades de dinero u objetos preciosos que no tuvieran dueño-.

2) Por Accesión

Surge cuando una cosa accesoria se encontra unida o incorporada a una cosa principal, realizada la unión, la cosa accesoria pierde su propia existencia y su individualidad quedaba anulada, absorbida por la cosa principal, de la cual formará parte integrante.

De tal manera, que el propietario de la cosa principal, lo es del todo de la cosa. Este únicamente debía señalar la cosa como suya, y reivindicarla, pues aunque en realidad habia aumentado, también conservaba su nombre e identidad, y la accesoria, por el contrario, ya no existe jurídicamente, al ser considerada **res extincta** –Petit, Eugene, 1994, Pág. 175-. El propietario de una de ellas, considerado como principal, adquiere la propiedad de la otra, ya fuese ésta antes *nullius* o ya perteneciese a otra persona.

La palabra accessio designa, en las fuentes, no la manera de adqueir el dominio, sino es porción o aumento que se adiciona a la cosa princiapal.

Los romanos no lo formularon cuál era la cosa principal y cuál la accesoria, fue hasta Justiniano que se consideraba como principal aquella cosa que en máxima medida servia a la finalidad económica-social para la que era apto el conjunto.

Los interpretes suelen distribuir los casos examinados en las fuentes distinguiendo:

a) **Accessio de cosas inmuebles:**

- Aluvión –*Alluvio*-

Surge cuando el lodo y restos arrastrados por un río, se depositan en la orilla de un nuevo fundo de tierra, este crecimiento es a lo que se llamo aluvión. Nadie podia reclamar la propiedad de estas moléculas, añadidas una a una, y cuyo progreso escapa a la vista. Obviamente el propietario del campo, aumentado, se convertía en el propietario del aluvión.

- Avulsio

Consiste, no en la incorporación lenta, sino en la repentina, operada por la fuerza de la corriente de un río, de una porción destacada de un predio aguas arriba a otro situado mpas abajo. El dueño de este adquiere dicha porción, pero la accesión no se verifica, en este caso, sino hasta que la tierra y las plantas transprotadas se unen orgánicamente en su fundo. De tal modo que, mientras no exista una unión orgánica –coalitio-, el dueño del fundo mermado puede ejercitar la reivindicatio para recuperar sus cosas.

- Del cauce abandonado –*Alveus derelictus*

El cauce de un río, no es más que la continuación de las propiedades ribereñas. Por ello, el agua que se desliza en este cauce, merma el derecho de los propietarios ribereños, puesto que el agua, en su conjunto, no es mas que una cosa pública; pero si el río cambia su curso, los ribereños son los propietarios del cauce abandonado.

Para determinar la parte correspondente a cada propietario ribereño, el derecho romano, estableció que se debía de dividir el cauce del río por una línea media en el sentido longitudinal, y de los limites de cada propiedad ribereña se baja, sobre esta línea, las perpendiculares. Los terrenos invadidos por el río en su nuevo curso, se convierten en

cosa pública. A parte que el cauce abandonado, se partirá también entre los ribereños, obviando los antiguos límites de las propiedades.

- ***Insula in flumine nata***

La isla que mergía en un río públicop se repartía también, de modo análogo al cauce abandonado, entre los propietarios de los fundos ribereños situados al frente de ella.

Establezco diferencias entre las diferentes formas de accesión de cosa inmueble

b) Accesión de cosa mueble a otra inmueble

- ***Inaedificatio***, es toda obra humana fijada de un modo estable al suelo. Ejemplo: edificios. El dueño de los materiales no dejaba de serlo y hasta podpia reinvinidcar en algunos casos.
- ***Plantatio y satio***, Una vez arraigadas la plantas, éstas pasaban a ser poder del dueño del fundo.

c) Accesión de cosas muebles

- ***Ferruminatio***, es la unión de objetos metálicos operada por soldadura de la propia materia. Ejemplo: la unión de un brazo de hierro con una estatua del mismo.
- ***Textura***, cuando sobre una tela se hacía una labor de bordado o entretejido, los hilos utilizados pasaban a ser propiedad del dueño de la tela. Esta solución es justiniana; la jurisprudencia clásica no instituyó un criterio unánime.
- ***Scriptura***, lo escrito cede a favor de la materia en que se escribió y, por tanto, el dueño del pergamino, papiro, tabla, se hace dueño de lo que en tales materias ha sido pintado.
- ***Pictura***, la solución, según el Derecho justiniano, es aquí distinta de la del caso anterior; es el propietario de la obra pictórica el que adquiere, por adhesión, la tabla, tela, etc. Sobre la cual se ha pintado.

3) De la Especificación

Surgía en el caso que un **obrero** o un **artista**, realizaba un objeto nuevo - ***species nova***- con materiales que transformaban el elemento principal, por ejemplo, una estatua con un bloque de mármol, una barca con madera y el vino con las uvas. Si la materia le pertenece, no se daba ninguna dificultad, porque entonces le pertenece también el objeto nuevo.

Los romanos pensaban que la cosa elaborada por el obrero no es más que una modificación de la materia, sin la cual no hubiera logrado ser hecha; no admitiendo, que hubiera mutación de la propiedad; por eso el objeto quedaba en manos del propietario de la materia, salvo previa indemnización para el obrero de buena fe.

Ejemplifico un caso de especificación según el Derecho Romano

4) De la Confusión y de la Mezcla -*confusio y conmixtio*-

Existe la confusión cuando los líquidos o metales en fusión, perteneciendo a propietarios diferentes, son mezclados juntos; y hay mezcla si se trata de cuerpos sólidos, como **medidas de trigo, o rebaños de carneros**.

En ambos casos, si se unían las mezclas, de común acuerdo entre los propietarios, el todo es común, debido a que es un resultado derivado de un acto de voluntad; y la base de esta traslación de propiedad hace que cada dueño de una de las cosas sea propietario de todo, era una tradición recíproca.

5) Adquisición del tesoro

Llámanse tesoro a una suma de dinero o a un objeto precioso escondido desde hace tiempo que nadie puede saber quién fue el último propietario.

6) Adquisición de los frutos

Los *fructus pendentes* no son cosas independientes, sino parte integrantes de la cosa fructífera, perteneciendo, por tanto, al dueño de la misma, pero destacados de ella son adquiridos a veces por personas distintas del dueño de la cosa, las cuales tienen derecho a ello, bien porque gocen de un *ius in re* sobre el objeto fructífero (usufructuarios, enfiteutas), o estén, respecto del mismo en una situación análoga (poseedores de buena fe); o bien porque les liga al dueño de la cosa una determinada relación personal (arrendatarios).

Modos derivativos

1) De la Mancipatio

Esta figura jurídica es anterior a la **Ley de las XII tablas**, realizada *per aëst et libram*, - a través del cobre y la balanza-. Significaba en una venta ficticia - **imaginaria venditio**-, realizada con las siguientes formalidades:

-El enajenante y el adquirente se reunían delante de cinco testigos y un *libripens* o portabalanza. Todos debían ser púbers y disfrutar del *commercium*. A la vez la cosa estaba presente; excepto si era inmueble. El adquirente entonces agarraba con la mano la cosa objeto de la mancipación - con un trozo de bronce- y declaraba ser su propietario, conforme al derecho civil, por haberla comprado con ayuda del cobre y de la balanza. Finalmente, golpeaba la balanza con una pieza pequeña de cobre que entregaba al enajenante para simular el precio, consumándose de esta manera la transferencia de la propiedad.

Los efectos de la mancipatio eran de:

- **Traspaso inmediato de la propiedad**, cuyo efecto no podía suspenderse por ningún término, ni condición porque las palabras pronunciadas por el adquirente aseguran un derecho actual y verdadero (Ventura Silva, Sabino. 1985, Pág. 157.).

- **No otorgaba la posesión**, y el adquirente posee tan sólo si la cosa le ha sido entregada. Si el enajenante no ha hecho la tradición en el mismo momento contra él la rei n vindicatio.
- Se constituyó en el **modo ordinario de enajenar la res mancipi**, sin producir efecto alguno.

2) De la In jure Cessio

Era el acto jurídico realizado entre particulares, que exigía la presencia del Magistrado, llenando las siguientes formalidades:

"El cedente y el adquirente comparecían in jure, es decir, delante del tribunal del Pretor en Roma, y del Presidente en las provincias. La cosa debía estar presente. Si era un bien inmueble, era menester transportarse a estos lugares. El adquirente, poniendo entonces la mano sobre la cosa, afirma ser el propietario según el derecho civil, y el magistrado pregunta después al cedente si opone alguna pretensión contraria. Si éste consiente la enajenación y no protesta de dicha afirmación, el magistrado la sanciona, addicit y declaraba propietario al adquirente".

La in jure cessio, era un proceso de **reinvindicación**, tenía los efectos de transferir inmediatamente al adquirente la propiedad de la cosa. Al igual que la mancipación, el término y la condición no suspendían el efecto de esta traslación, porque el adquirente establecía quien era el propietario. Desaparece esta figura jurídica en tiempos de Justiniano.

3) De la Usucapión

Fue el medio para adquirir la propiedad por una posesión suficientemente prolongada y reuniendo determinadas condiciones - **el justo título y la buena fe**-. Aunque estos no fueron necesarios, al ser suficiente para usucapir apoderarse y hacer uso de la cosa.

Las cosas que podían ser objeto de usucapion eran las corporales – incluye las mancipi o nec mancipi-. No se podía usucapir aquellas cosas que no podían entrar al patrimonio de los particulares, por ejemplo: las cosas divinas, cosas públicas, los hombres libres, los fundos provinciales, aquellas cosas que por la ley le estaba prohibido su adquisición por usucapion.

La Usucapion para su cumplimiento debía reunir algunas condiciones:

- **Causa Justa**: Acto jurídico en cual el enajenante tenía la intención de transferir la propiedad, y el adquirente la de hacerse propietario.

Si el enajenante hubiera entregado la cosa de su propiedad, en iguales condiciones, se daba la transferencia de propiedad, debido a que la causa justa no era un elemento necesario para que se diera la traslación de propiedad. Era esencial, que la cosa estuviera en estado de usucapir, porque sin ella el adquirente no podía ser objeto de usucapión.

- **Buena Fe**: Era poseedor de buena fe, aquel que creía haber recibido la tradición del verdadero propietario, o al menos de una persona que tenía el poder y capacidad de enajenar. La buena fe descansa, sobre un error; estos errores eran de dos tipos:

Cabía la posibilidad de ignorar un hecho, o equivocarse sobre algún punto de derecho, ejemplo: Después de haber comprado una cosa y haber recibido la tradición de un pupilo, sin la *auctoritas* del tutor, se puede uno creer propietario, o porque se ha engañado sobre su edad, creyéndole púber, esto era un error de hecho, o por haber creído que el pupilo podía enajenar sus bienes sin la *auctoritas* del tuto.

La buena fe no era exigida desde el momento que el acto jurídico constituye la causa justa, sino solamente al momento de entrar en posesión. No era necesaria que persistiera esta buena fe durante el tiempo de la posesión, para poder usucapir, porque la posesión exigida forma un todo único.

Para usucapir la cosa debía poseerla ***corpore et animo***. No importaba si el poseedor había entregado a un tercero la detención material, pues continuaba lo mismo usucapiendo, porque se puede poseer ***corpore alieno***.

Si era indispensable que la posesión fuera continua y no interrumpida; de ser así el poseedor perdía el beneficio de la posesión anterior, representando para términos de computos una nueva posesión, con tal que en ese momento reuniera las condiciones de justo título y de buena fe.

El derecho clásico romano no admitía la interrupción natural de la usucapión, la que resulta de la pérdida de la posesión, sea que el poseedor la haya abandonado voluntariamente, o que, en caso de fuerza mayor, se le haya hecho perder, bien que haya sido desposeído por un tercero. Se lograba devolver la posesión a través de interdictos.

– Efectos de la Usucapión

- ✓ Eliminó el vicio de la enajenación y el poseedor llegaba a ser propietario ***ex jure quiritium***, estando desde entonces prevista la ***Rei Vindicatio***.
- ✓ Si las cosas habían sido adquiridas por ***in jure cessio***, las adquiría tal y como estaba en el patrimonio del antiguo propietario, con todas las ventajas que le estaban unidas, pero también con todas las cargas de que está gravada, de este modo las hipotecas y las servidumbres establecidas sobre la cosa no se extinguían por efecto de la usucapión.
- ✓ Fortaleció el justo título, que era la base de la posesión, de tal manera que el adquirente era aquel al cual se le había entregado la cosa; por consiguiente quedaba sometido a este respecto, a las obligaciones de un comprador, si poseía pro emptore, de un donatario, si poseía por donación.
- ✓ En los casos de poseedores de mala fe, y no obtentaban un justo título, la situación no era muy digna; pero durante la Autocracia mejoraron sus condiciones, al establecerse que acciones personales o reales - salvo la acción hipotecaria - se extinguían a los treinta años.

4) De la Tradición- traditio

Se conoció como el medio de adquirir, con mayor relevancia del ***Ius Gentium***. Surge cuando el propietario - ***Tradens***- entregaba una cosa con intención de transferir la propiedad a una persona - ***Accipiens***- que tuviera la intención de adquirirla, se producía la traslación de la propiedad en beneficio del adquirente, eso es ***Traditio***.

La intención de enajenar y de adquirir. Es el elemento esencial sin el cual la tradición no transfiere la propiedad. Significa el consentimiento de las dos partes -el tradens, que voluntariamente cede **propiedad**; y el accipiens, que la adquiere -.

Pero el derecho romano, no solicitaba únicamente las voluntades de las partes; sino que fue necesario que manifestaran una señal exterior; surgiendo la remisión.

Conforme al derecho natural, la traslación de propiedad, era necesario que el *tradens* debía entregar la *accipiens* la posesión de las cosas; esto fue el elemento material de la tradición. La tradición recaía en cosas corporales, que eran las únicas susceptibles de ser poseídas.

– Efectos de la Tradición

- ✓ La tradición de una **Res Nec Mancipi**, fue transmisible de forma inmediata la propiedad plena y entera al accipiens.
- ✓ La tradición de una **Res Mancipi**, era insuficiente para hacer perder al *tradens*, la cualidad de propietario – al conservar el **Numdum Jus Quiritium**; y el *accipiens* posee la cosa in bonis, hasta que la **usucapion** le haya dado la **propiedad Ex Utrouque Jure**.
- ✓ Durante Justiniano, las res mancipi, no existieron, por lo que la **tradición**, se realizaba sobre cualquier cosa, siendo suficiente para transferir la propiedad la voluntad de las partes.

5) De la Adjudicación- adjudicatio-

Cuando la *in jure cessio* transfería la propiedad por orden del magistrado, el juez debía realizar esta traslación a través de una figura jurídica denominada **adjudicatio** en el proceso, de partición y deslinde. Conforme a tres acciones se les confería el poder de la adjudicatio.

Estas acciones eran la: **acción familiæ erciscundæ**, se aplicaba en los procesos de partición de una sucesión entre coherederos; la **acción communi dividundo**, consistía en la partición de cosas indivisas entre copropietarios; y la **acción finium regundorum**, se establecía los límites de las propiedades contiguas (Ventura Silva, Sabino, 1985. pág. 161).

– Tipos de Adjudicación

✓ De la Adjudicación por la Lex

Surgía cuando la propiedad era atribuida a una persona por el solo efecto de la ley, por ejemplo si una cosa ha sido legada **per vindicationem**, el legatario se constituía en propietario, conforme a la **Ley de las XII tablas**, luego que había aceptado el heredero a la sucesión. La **Ley Pappia Poppæ** concedió de pleno derecho a ciertas personas y en su defecto, al **ærarium**, liberalidades testamentarias en las cuales declaraba como no herederos a unas personas y a otros legatarios.

✓ **La *prescriptio* o *exceptio longi temporis*- Del Derecho Honorario**

La *usucapio* civil era un modo de adquirir que sólo surtía efectos entre ciudadanos y no valía más que respecto de cosas susceptibles de *dominium ex iure quiritium*. No era por tanto aplicable a los fundos provinciales.

Esta laguna fue llenada por la *praescriptio longi temporis*, que era un medio de defensa ofrecido al poseedor bajo ciertas condiciones, especialmente que su posesión haya durado bastante tiempo (*longum tempus longa possessio*), y le permitía rechazar la acción *in rem* dirigida contra él.

- ✓ **Aplicación y utilidad** Se creó para proteger a los poseedores de los fundos provinciales. Beneficiando al *civis* o peregrino, que había adquirido un fundo provincial a *non domino*. Caracalla extendió la prescripción a las cosas muebles. Medida que benefició a los peregrinos que no tenían el *commercium* y no podían *usucapir*. Bajo Dioclesiano la prescripción se aplicó también a los fundos *itálicos*.

✓ **Requisitos**

La *praescriptio longi temporis* debía ser invocada por el que hubiere poseído de buena fe y causa justa. El término debía ser de diez años y de veinte entre ausentes.

Si la acción *in rem* se ejercita contra el poseedor antes de la *experación* del término, la *litis contestatio* le hace perder el beneficio de la prescripción, del mismo modo que si el término venciera durante el proceso. Esta institución es en efecto, un medio de defensa y, por regla general, no es posible aprovecharse de una defensa que es adquirida en el momento de la *litis contestatio*.

✓ **Efectos**

No era como la *usucapio*, un modo de adquirir la propiedad, sino una defensa dada al poseedor. De ahí resulta que el demandado no teniendo la acción *in rem* debía insertar la *prescriptio* en la fórmula, y si la omitía perdía el beneficio. Además si el poseedor perdía la posesión de la cosa, carecía de acción real para recuperarla por no ser propietario *quiritario*. Sin embargo, se modificó este criterio, y el poseedor que había prescrito terminó por obtener, aparte de la excepción, una acción *in rem* especial análoga a la *reivindicatoria* para reclamar el fundo, con lo cual esa institución se convirtió en un modo de adquirir, similar a la *usucapio* civil.

✓ **Prescripción adquisitiva en el Derecho Justiniano**

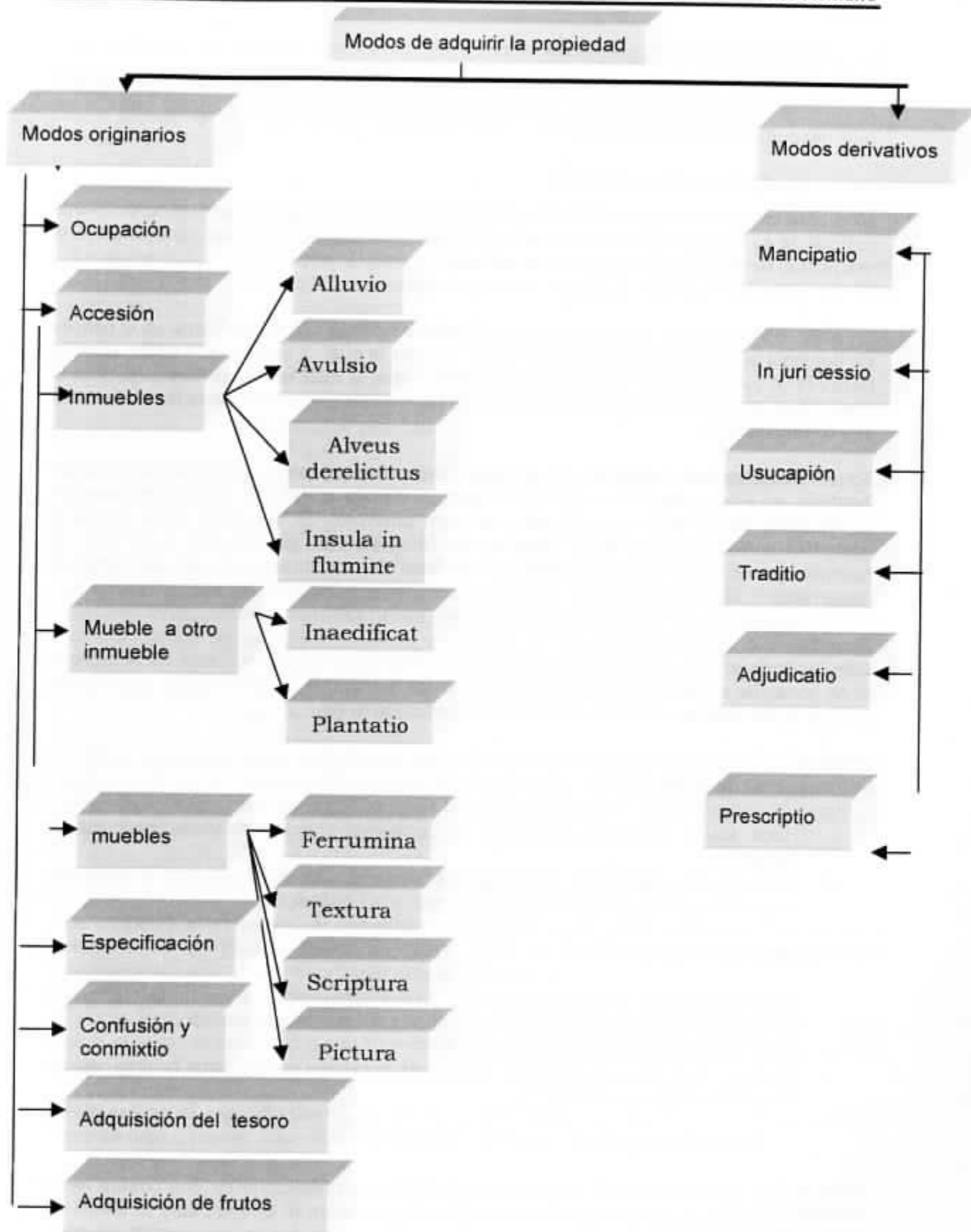
Ya no había diferencia entre los fundos *itálicos* y los provinciales, ya que el emperador Justiniano, en el 531, los fusionó en una sola institución. Aunque se continuó usando el término de *usucapio*, tratándose de cosas muebles, y la *praescriptio* si se trataba de inmuebles. Sin embargo las instituciones eran una sola.

Los requisitos de este modo de adquirir, suelen resumirse en el famoso hexámetro que los juristas medievales aplicaban a la prescripción ordinaria de la época justiniana: *res habilis titulus fides possessio tempus*.

✓ **Prescriptio longissimi temporis (prescripción de 30 años)**

La usucapión sólo beneficiaba a los poseedores que tuvieran justo título y buena fe, pero no a los que carecían de estos requisitos, a pesar de que su posesión hubiese sido prolongada. Aun cuando la situación de estos poseedores no era digna de protección, sin embargo, en el bajo imperio se mejoró su condición por una constitución de Teodosio II en 424, que dispuso que todas las acciones personales o reales, salvo la actio hipotecaria, se extinguiesen, en principio, al cabo de 30 años sino se ejercitaban a partir del día en que surgió la posibilidad de hacerlo. En cambio, si la cosa pertenecía al Fisco, a la Iglesia o a una obra pía, al emperador o a la emperatriz, el término es de 40 años. Por tanto, antes la reivindicación entablada contra el poseedor en tal hipótesis, éste podrá oponer la prescripción extintiva a la acción del demandante. Justiniano transformó en 528 también en adquisitiva esta prescripción declarando que el poseedor, incluso de cosa furtiva en tales condiciones, adquiría el dominio si había tenido buena fe en el momento de la toma de posesión. No se requería justo título.

En conclusión analizando de nuevo el cuadro sinóptico de la página 119 sobre las clases de derechos reales, en la llave que corresponde al título sobre los modos de adquirir la propiedad: originarios y derivados encontramos un resumen sobre este último tema en el cuadro siguiente. Analicelo y siga paso a paso la derivación referida.



f. Protección de la propiedad

El Derecho civil creó dos acciones fundamentales para proteger la propiedad quiritaria: la *reivindicatio* y la *actio negatoria*. Sin embargo el propietario tenía, además, otras, a las que después haremos referencia.

1) Actio reivindicatoria

Mediante esta acción el propietario quiritario de una cosa podía obtener el reconocimiento judicial de su derecho frente al poseedor o detentador ilegítimo y, como consecuencia, la restitución de la cosa con todas sus accesiones.

La *actio reivindicatoria*, como todas las *vindicationes* primitivas, se tramitaba en el período de las *legis actiones* por la *actio sacramento in rem*, la cual, a través de la doble apuesta, permitía al juez resolver qué sacramento era *iustum* y cuál *iniustum*, asegurándose la cosa (que se atribuía interinamente a una de las partes) por vía indirecta de los *litis et vindiciarum*.

En el procedimiento formulario, la *rei vindicatio* se tramitaba a través de una fórmula *petitoria*; en ella se facultaba al juez para que condenara al valor de la cosa al poseedor, si resultaba que el actor era propietario *ex iure quiritium*. El demandado debía otorgar la garantía *cautio iudicatum solvi*. Además, se obligaba con los fiadores a no dejar de cumplir, a no cometer dolo y a cumplir con el fallo. Bajo Justiniano el Juez condenaba *in ipsam rem*.

Prueba

Corresponde al que invoca el derecho de dominio el *onus probandi* (carga de la prueba); si no consigue acreditar fehacientemente su condición, triunfa el demandado, quien puede oponer a una nueva acción de éste la *exceptio res judicatae*.

Efectos

- Poseedor de buena fe
 - Hace suyos los frutos separados y consumidos antes de serle notificada la demanda.
 - Después de iniciada la demanda, es responsable de los frutos y productos separados y consumidos con posterioridad a la notificación.
- Poseedor de mala fe
 - Debe indemnizar al propietario por los frutos consumidos antes de la notificación de la demanda, pues le constaba el carácter vicioso de su posesión.
 - Debe restituir los frutos no consumidos.
 - Después de iniciada la demanda, responde por todos los frutos de la cosa, aun de los perdidos por el caso fortuito.

2) Acción negatoria

Esta acción, llamada también negativa, se concedía al propietario de una cosa a fin de repeler cualquier perturbación a la misma. Se dirigía contra el que impedía al dueño del pleno disfrute de la cosa, robándole aire o luz, atribuyéndose una servidumbre de peso,

un usufructo, etc. El actor también debía acreditar el dominio sobre la cosa, aun cuando no se exigía en forma absoluta porque el pleito no versaba sobre la propiedad, asimismo, tenía que justificar los actos lesivos causados por el demandado. En cambio, no tenía por que probar la inexistencia del derecho ajeno, pues estoincumbia al que pretendía poseerlo.

3) Acción in rem

Se ejerce directamente sobre la cosa, de manera tal que el titular del derecho sancionado por ella, puede ejercitarla contra todo el que interrumpa o intente interrumpir su libre ejercicio.

4) Otras acciones que tenía el propietario eran:

a) Actio aquae pluviae

Esta acción tendía a regular los conflictos a que daba lugar el curso de las aguas entre los inmuebles.

b) Cuatio damni infecti

Promesa solmne por la cual el dueño de un edificio que ofrece peligro, o que ejecuta sobre el fundo propio determinas obras, se obliga hacia el vecino a resarcirle el daño que eventualmente derive para su edificio o terreno, por el derrumbamiento o por la nueva obra.

c) Operis novi nunciatio

Cuando alguien se creía perjudicado por una obra nueva ya iniciada, pero no concluida, podía pedir la *nunciatio* de ella sobre el propio lugar *–in re praesenti–* s in recurrir al magistrado. Dicho acto tendía a impedir la prosecución de la obra, quedando a salvo la ulterior decisión judicial.

d) Interdictum quod vi aut clam

Se concedía al propietario, al poseedor, al titular de un derecho real sobre cosa ajena, o bien el de un derecho personal, para pedir la demolición de la obra realizada clandestinamente *–clam–* o contra lo que él prohibió *–vi–*

Tal interdicto se ordena que vuelvan la cosa a su primitivo estado, y el mandato alcanza tanto al autor de la obra, o a sus herederos, cuanto al tercer poseedor, aunque fuere otro quien lo llevó a cabo.

El interdicto se concedía dentro del año, a contar desde que se terminó la obra, o desde que se dejó de hacer, aunque bo se hubiese concluido.

e) Interdictum de arborbus caedendis

Este interdicto tenía aplicación en dos casos:

- Cuando las ramas de un árbol de un fundo avanzan sobre el fundo contiguo a una altura inferior a quince pies, puede el propietario de este fundo cortar las ramas si el dueño del árbol no lo hacía y apropiarse de la leña.
- Cuando los árboles de un edificio superior (plantados en jardines) se proyectaban sobre el edificio inferior, el dueño de éste podía pedir el corte de aquellos, y en caso de no ser atendida su petición, podía talarlos él mismo y hacerlos suyos.

Analizo la importancia histórica de estas acciones para nuestra derecho actual.

ACTIVIDAD DE AUTOPRENDIZAJE No. 2

1. De acuerdo a nuestra legislación civil defino el concepto de propiedad y comparo los elementos romanos con nuestro concepto, identificando las diferencias.
2. Investigo en los límites al derecho de Propiedad según nuestra legislación vigente y compare los casos con los del Derecho Romano
3. ¿Cómo se transmite el derecho de propiedad según el derecho actual nicaragüense?
4. Defino qué es la copropiedad y qué régimen legal se le aplica en nuestra legislación civil?
5. De los modos originarios y derivativos estudiados en el Derecho Romano, elabore una cuadro comparativo según nuestra legislación vigente.

Derecho Romano		Derecho Nicaraguense		Semejanzas o diferencias
Modos originarios	Modos derivativos	Modos originarios	Modos derivativos	

6. De las acciones tendientes a proteger la propiedad, cuáles de las estudiadas continúan ejercitándose.
7. Retroalimenta mi aprendizaje en hoja de respuesta de las Pág. No. 193-194

4. La Posesión

Concepto Romano: *"El hecho de tener en su poder una cosa corporal, reteniendola materialmente, con la voluntad de poseerla y disponer de ella como lo haría un propietario"* (Petit, Eugene, 1994, pág. 161).

Es un derecho independiente del derecho de propiedad pero generalmente ambos existen en forma conjunta, pues es raro que el titular del derecho de propiedad no pueda disponer libremente del objeto sobre el cual aquél se ejercita.

a) Diferencias con la propiedad

- Por cuanto, el Derecho de Propiedad es un derecho reconocido y protegido por el derecho civil, la posesión es un mero hecho al que, por razones de utilidad, termina por protegerse de manera similar a aquella (interdictos posesorios)
- Puede haber propiedad sin posesión (como cuando la cosa se halla en poder de un tercero, que la tiene con ánimo de dueño)
- En tanto la propiedad se halla protegida por acciones reales, la posesión es sancionada por los interdictos posesorios.

b) Diferencia con la simple tenencia

Mientras la tenencia consiste en la detención material de una cosa (corpus), pero reconociendo la propiedad en otro (ejemplo: depósito, locación, comodato, etc), la posesión importa la tenencia (corpus) más el animus (intención de someter la cosa al ejercicio de una derecho de propiedad)

c) Elementos de la posesión

Constituyen elementos para determinar la posesión:

- **Corpus (material)**
Significa el hecho de detentar físicamente la cosa o posibilidad física de disponer de ella, con exclusión de toda otra persona.
- **Animus (Psíquico)**
Es el elemento intencional, representa la voluntad del poseedor para conducirse como **amo**, con respecto a la cosa **-Animus Domini-**. Es lo que se denomina también como *animus domini*.

Cuando se reunían los dos elementos, se estaba en presencia de la **posesión** en sí; llegando a convertirse sus acciones como los haría un verdadero propietario.

Los romanos, reconocían la intención de poseer, hasta el punto de considerar poseedor al ladrón por retener materialmente la cosa robada, al poseer su voluntad disponer de ella como si fuese el amo. Cuando no se tenía la intención de poseer como un verdadero amo, se estableció que eran simples detentadores, por ejemplo: **el colono, el usufructuario, el depositario, el comodatario**, en general, todos los que están en una situación análoga.

d) Garantías que brindaba la Posesión

Para gozar de las garantías de la posesión, los romanos primero diferenciaban ante que tipo de poseedor se encontraban; por ello eran **poseedores de buena fe**, si se creía propietario; en cambio los **poseedores de mala fe** ha tomado posesión de alguna cosa sabiendo que le pertenecía a otro.

Señalaremos como ventajas, las siguientes:

- En ambos tipos de poseedor: Si el poseedor era perturbado en su posesión o era despojado por un tercero, podía dirigirse al **Pretor**, para obtener la protección a su derecho de posesión; ante esta solicitud el **Pretor** obtendrá su restitución a través de un **Interdicto**. Esta decisión la emitía, sin importar que el que estaba violentado la posesión fuese el mismo propietario u otra persona; porque lo que se intentaba de regular eran aspectos de posesión y no de propiedad.
- Si el **propietario** intentaba recuperar su propiedad, debía de recurrir a las normas de derecho establecidas, a través de la **rei vindictio**, y no recurrir por vías de hecho con el objetivo de no alterar el orden público.
- Los **interdictos**, significaron la única vía para brindar protección a los poseedores de mala fe; pero el derecho civil concedió a los poseedores de buena fe mayores protecciones, tales como: Adquirir los frutos de la cosa que tenía en posesión; mientras durare su buena fe, posteriormente le fue fácil adquirir, a través de la **usucapión**. Cuando la posesión se extendía, resultaría una ventaja para adquirir el derecho de propiedad.

e) Cosas susceptibles de posesión

- Cosas privadas y corporales: No se puede poseer las cosas, a las cuales no se pueda tener la propiedad, por ejemplo: **cosas sagradas y las sepulturas**.
- Las cosas incorpóreas, eran insusceptibles de poseerse, al ser imposibles de retener materialmente. Sin embargo, los jurisconsultos terminaron por extender la idea de posesión a las servidumbres, admitieron que podían ser objeto de una **quasi-possessio o possessio juris**.

f) Adquisición de la Posesión

Se adquiría la posesión cuando se reunan los dos elementos – o sea la detención material de la cosa, y la voluntad de disponer como dueño-.

Por regla general la posesión se adquiere por el hecho y por la intención, siendo necesario la primera condición, que es estar en contacto directo con la cosa, o si es un campo, poner el pie sobre todas sus parcelas; fue suficiente con tenerla a su disposición. La voluntad de adquirir fue amplia, de tal manera que un jefe de familia podía adquirir a través de un tercero, en atención a su voluntad de adquirir.

g) Pérdida de la Posesión

- Cuando perece la cosa
- El poseedor se deshace de la cosa de manera voluntaria. Concediendo el **animus domini** a un tercero.
- Por el **animo solo**; esto es cuando el poseedor no piensa ya en la cosa que posee, sino cuando se tiene firme propósito de renunciar a ella.

- Si el poseedor de una casa habiéndola enajenado, se queda a título de inquilino, no la posee, esto producirá que sólo será un instrumento de la posesión de otro que la adquiera.
- Se pierde por **corpore solo**, cuando sobrevenia un obstáculo que impedía al poseedor disponer de la cosa a su voluntad, ejerciendo físicamente su poder sobre ella.

h) Protección posesoria

Tal como hemos indicado la posesión se protege por medios procesales llamados interdictos. Estos fueron obra del pretor y consistían en las órdenes que dicho funcionario giraba a un civis, a instancia del interesado, encaminadas a mantener una situación o a obtener un determinado compartamiento, sin que el magistrado investigue la veracidad de las afirmaciones del interesado y sin citar al individuo contra el que se dirigía el interdicto.

Los interdictos que interesan a la defensa posesoria son de dos clases:

- *Interdicta retinendae possessionis*

Tiene por objeto obtener el reconocimiento de la posesión en caso de perturbación o molestias por parte de extraños. Podemos señalar dos importantes interdictos:

- *El interdicto uti possidetis*

Tiene a defender la posesión de bienes inmuebles. Mediante este interdicto el poseedor mantiene la posesión actual a condición de que éste no sea viciosa respecto de su contrario es decir, *nec vi, nec clam et nec precario*. Poco importa que sea justa o injusta frente a cualquier tercero. El vencedor obtiene que cesen las molestias o perturbaciones de todo género.

- *Interdictum utrubi*

Procede para defender la posesión de las cosas muebles. Se concedía, no al poseedor actual, sino a aquel que había poseído más tiempo, sin violencia, ni clandestinamente, ni precariamente, durante el año anterior a la expedición del interdicto.

- *Interdicta recuperandae possessionis*

El poseedor, mediante estos interdictos, recupera la posesión de la cual ha sido despojado. El pretor concedía, en la época clásica, dos clases de interdictos: de vi y de vi armata. Ambos tienen como presupuesto que el poseedor de un inmueble sea expulsado de él con violencia.

i) La quasi-posessio

En la exposición precedente hemos excluido de la posesión las cosas incorpóreas. Ejemplo: derecho de servidumbre, de usufructo, de uso, de habitatio, etc; y sólo hemos hablado de posesión de cosas corporales.

La noción de posesión, como situación de hecho, cabe referirla no solamente a aquel que se comporta como si fuera dueño de la cosa, sino al que está de hecho ejercitando las actuaciones o facultades que constituyen otro derecho cualquiera. Ejemplo: la persona que vemos pasar todos los días por una finca ajena actúa, exteriormente, como si disfrutara de un derecho de servidumbre de paso, y decimos, por ende, que está en posesión de ese paso, prescindiendo de que su comportamiento responda o no al ejercicio de un derecho.

En estas condiciones, la noción de posesión resulta extendida. No sólo comprende el ejercicio de hecho o exteriorización del derecho de propiedad, sino de cualquier derecho. Con tal amplitud es concebida en el Derecho moderno, el cual lleva la noción de posesión de derechos incluso fuera del campo de los reales.

Con la extensión anterior no se dio en el Derecho Romano ni una en la época justiniana. La quasi-possessio se concibió, casi exclusivamente, referida a las servidumbres. En el derecho Clásico se amplió la protección interdictal al ejercicio de otros derechos reales (superficie, enfiteusis) y se habla de *possessio iuris*.

Bajo justiniano la quasi-possessio no es ya cuasi sobre la cosa corporal (a título de superficie o usufructo), sino señorío sobre cosa incorpórea, o sea, sobre el derecho de superficie o usufructo.

Resumen

Posesión	Elementos	Corpus - Animus - Buena fe - Mala fe
	Tipo de posesión	
	Cosas susceptibles de posesión	- Cosas corporales
	Adquisición de la posesión	- por el hecho y - por la intención
	Pérdida de la posesión	- Por pérdida del animus - Por pérdida del corpus - Por pérdida de ambos elementos

Elaboro un análisis comparativo sobre los elementos de la posesión según nuestra legislación nicaragüense.

5. De las Servidumbres

a) Nociones y principios generales

El derecho de propiedad, se considera como el derecho real por excelencia, el *jus abutendi* de la propiedad no podía pertenecer a un propietario de forma única, otros derechos como el *jus utendi*, *jus fruendi*, pueden ser disminuidos o aminorados por la concesión del uso de estos derechos a otras personas distintas del propietario, es así que surge la *servidumbre*.

La *Servidumbre*, es la restricción en una parte de la propiedad de una cosa, constituyéndose sobre esta la *iura in re Aliena* –derechos sobre la cosa ajena–. Estos *iura in re aliena* se dividen en: derechos reales de goce o disfrute: *servidumbre*, *superficie* y *enfiteusis*.

Derechos reales de garantía: *prenda* e *hipoteca*.

Los dos últimos son llamados derechos reales de garantía, porque su finalidad es dar seguridad al cumplimiento de una obligación. Los demás suelen llamarse derechos reales de goce o disfrute. (Ventura Silva, Sabino, 1985. Pág. 181).

b) Efectos de las servidumbres. (no importando su clase)

- La servidumbre otorgó algunas ventajas desprendidas de la propiedad, que producía las siguientes consecuencias:
 - Debía procurarse la utilidad a una persona o a un fundo
 - El propietario le era prohibido constituir una servidumbre sobre su propia casa, debido que las ventajas otorgadas mermarían su derecho de propiedad.
- La servidumbre es un derecho real y no una obligación. La cosa se encontraba sujeta y el propietario no estaba obligado a realizar los actos. Las restricciones impuestas se enmarcaban en el no hacer o en sufrir que sea ejercitada.
- Las servidumbres podían deshacerse de ella, a través del abandono o cediendo la cosa sometida, porque personalmente, no estaba obligado, y la servidumbre seguía persistiendo.
- Las servidumbres, constituyó una relación entre una cosa y una persona determinadas, o entre dos fundos igualmente determinados. Por ello era inalienable, puesto que al cederla se modificaba uno de los términos de relación y se desnaturalizaba el mismo derecho.
- La servidumbre era sancionada por el derecho civil, y el derecho real que confiere está también sancionado por una *acción civil in rem*; la acción confesoria, por la cual el titular de la servidumbre podía hacer reconocer en justicia su derecho negado.

c) Clases de Servidumbres:

• Servidumbres Reales o Prediales

Son los derechos reales establecidos sobre un inmueble y que benefician al dueño de otro inmueble –Ventura Silva, Sabino. 1985 Pág. 181-, en sí eran dos fundos vecinos, pertenecientes a propietarios diferentes; uno, el **fundo dominante**, que tiene una ventaja sobre la cual está establecida; el otro, el **fundo sirviente**, que es el que está gravado.

Juridicamente, la servidumbre constituye una restricción del derecho de propiedad, el cual no podía ser creada arbitrariamente y debía encontrar su justificación en la agricultura – por ser la actividad importante de los antiguos romanos-, o por las necesidades de los fundos construidos y no construidos.

Las servidumbres, producen los siguientes efectos jurídicos:

- El propietario de un fundo, no puede constituir otra servidumbre sobre su propia cosa, ya que todas las ventajas que puede sacar entran en su derecho de propiedad.
- La servidumbre significa para el dueño del fundo gravado, la abstención en ejercitar sus derechos de propiedad, a como bien lo señala el autor Sabino Ventura Silva en “**Abstenerse de hacer o en tolerar que otro haga; ini non faciendo vel in patiendo**”
- La servidumbre es inalienable, a pesar que si era admisible la división de ésta, se mantenía intacto el derecho de propiedad.
- La servidumbre real tenían un carácter perpetuo, y no por una duración determinada. Los fundos de la tierra tenían existencia y necesidades permanentes. Cuando era temporal, se respondería más a los intereses de una persona que al de un inmueble.
- Tenía una causa perpetua, esto exigía en el fundo sirviente una cualidad natural y permanente que permita el ejercicio de la servidumbre indefinidamente renovado e independiente del hecho del propietario del fundo sirviente. De ahí el establecimiento de servidumbres de agua o de acueducto sobre un curso de agua alimentado por una funete, pero sobre un estanque o una cisterna.
- La servidumbre, tiene un carácter indivisible, producto de la naturaleza, debido que la servidumbre, era una cualidad del fundo dominante, sólo se comprende perteneciendo al fundo entero o a una parte divisa del fundo, y no a una parte indivisa.

- Clases de Servidumbres Reales

Servidumbre Real			Aplicación
Rurales	- <i>Servitutes Rusticorum</i> -	<i>Prædiorum</i>	Se constituyeron en los terrenos no contruidos, algunas facilitaban la explotación productiva de los fundos Itálicos, en la agricultura, por ello se colocaron en las cosas <i>Res Mancipi</i> .
			Existieron las siguientes servidumbres rurales: servidumbres de <i>pasaje</i> , de <i>acueducto</i> , de <i>estanque</i> , las que concedían el derecho de <i>pastar -jus pascendi-</i> , y aquellas que facultaban a extraer del fundo sometido, pero siempre con limitantes arena, piedras y demás materiales.
Urbanas-	<i>Servitutes Urbanorum</i> -	<i>Prædiorum</i>	Ciudad o en el campo, podían otorgar el derecho de penetrar las vigas en muro vecino, hacer descansar un edificio sobre un muro o construcción del vecino, estaban las servidumbres de cloacas, las que obligaban a los fundos sirvientes a recibir las aguas pluviales que caían en las casas vecinas, servidumbres que impedían levantar construcciones del fundo sirviente por que limitaban la visibilidad o la luz del fundo dominante.

- Servidumbre rústica

- La de paso, subdividida en modalidades: *Iter* facultad de atravesar por el fundo sirviente a pie, a caballo o a litera; *Actus*, comprende a la anterior y además, el derecho de pasar, incluso, con carro; *Via*, era la más amplia y se caracterizaba por el señalamiento de una faja, cuya anchura, en defecto de convención, la Ley de las XII Tablas fijaba en ocho pies en línea recta y 16 en los recodos, Por ella se podía transitar con toda clase de vehículos.
- *Servitus aquaeductus*, derecho de hacer pasar una corriente de agua por el fundo sirviente, por acequia al descubierto (*rivus*), por subterráneo (*specus*) o por cañería (*fistulae*)
- *Servitus aquae haustus*, facultad de sacar agua del fundo sirviente;
- *Servitus pecoris ad aquam adpulsus et servitus pecoris pascendi*, facultad de llevar, respectivamente, a brevar o a pastar el ganado en el fundo sirviente;

Servitude clacis coquendae, vel arenae fodiendae, vel cretae eximendae, que facultaba a extraer del fundo gravado los materiales citados (cal, arena, arcilla, etc)

- **Servidumbre urbana**

Podemos citar las siguientes:

- La *servidumbre tigni inmittendi*, o facultad de hacer penetrar vigas en la muralla (pared) del vecino;
- La *servidumbre oneris ferendi*, derecho de apoyar una construcción en un muro o columna del vecino, presentaba la particularidad de que el propietario del fundo sirviente debía conservar en buen estado la construcción gravada. Parece que la regla resultaba de una convención hecha fuera de la constitución de la *servidumbre*.
- La *servidumbre stillicidii vel fluminis recipiendi*, o *servidumbre de cloaca*, obligaba a los fundos sirvientes a recibir las aguas pluviales que caían de las casas vecinas, bien fuere gota a gota (*stillicidii*) , o recogida por algún conducto (*flumen*);
- La *servidumbre altius non tollendi*, ne luminibus offciatur, impide levantar construcciones en el fundo sirviente con el fin de no estorbar la vista no quitar la luz al fundo dominante.

d) Constitución de las Servidumbres

- Cuando el propietario de un fundo, cedía su fundo, en provecho de un inmueble vecino, las ventajas de este, surge así una *servidumbre predial*; para este efecto los romanos establecieron que este tipo de *servidumbre* se constituía de manera directa o ***traslatio servitutis***.
- Cuando el propietario de dos fundos, enajenaba uno de estos, reservando sobre él vendido una *servidumbre* en provecho del otro que lo retiene para sí; así surgía la ***dedutio vel retentio servitus***.

En general, los modos en que se constituía las *servidumbres*, variaron conforme la etapa del derecho en que se encontrará, así tenemos:

- **Derecho civil Antiguo**: Las *servidumbres rurales o urbana* se creaban directamente por la ***In iure cessio*** –modo ordinario de constitución entre vivos-, ***adjudicatio*** –cuando el juez se pronunciaba en relación a dos fundos, objetos de proceso de partición o deslinde, siempre que fuera un *iudicium legitimum* -, ***Mancipatio*** –En los casos de *servidumbres rurales de res Mancipi* -y ***via testamento*** -a través de los legados-.
- **Derecho pretoriano**: Se podía constituir *servidumbres* sobre cosas corporales; como una forma de *quasi-possessio* o *possessio juris* -posesión-. Obviamente, se debía de manifestarse, por ejemplo cuando el propietario del fundo dominante ejercía la *servidumbre* como un derecho que le pertenecía.

Ante esto, el pretor reconoció nuevas modalidades de constituir *servidumbres*, de tal manera que se estableció la ***quasi traditio*** –cuando posterior a una venta, o de otra causa que generará la obligación de crear una *servidumbre*, el propietario del fundo sirviente, deja ejercer esta *servidumbre* al propietario del fundo, al cual es debida-, la reserva de una *servidumbre* realizada en la tradición de un fundo provincial, por el largo uso ***longa possessio vel diuturnus usus*** –significaba que si una *servidumbre* había sido ejercida durante largo tiempo sobre el fundo vecino, sin oposición del propietario,

considerandose una *quasi possessio*, el pretor considero que la servidumbre era adquirida legítimamente. No se exigió tener justo título, ni plazo determinado.

- **Derecho Justiniano:** Las constituciones de servidumbres como la *mancipatio* y la *in jure cessio* cayeron en desuso; sin embargo el derecho civil, admitió las servidumbres establecidas en el derecho pretoriano, por ejemplo: *quasi tradition* - que surgió para cumplir una sanción penal-, por una reserva en la tradición de un fundo, por testamento, en virtud de un legado en cualquier forma tuviese, por adjudicatio, por la prescripción

Las servidumbres prediales, se constituían únicamente a la llegada de un plazo o la realización de una condición.

e) Extinción de las Servidumbres

En el caso de las servidumbres prediales, se encuentra:

- Por el **no uso**: Cuando no era ejercida por el propietario, ni por el dueño del fundo dominante, ni otra persona obrando por su interés -Ventura Silva, Sabino. 1985, Pág. 185 – esto se debe al carácter indivisibles de las servidumbres, por que el ejercicio parcial, impide la extinción.

Bajo esta modalidad del no uso de la servidumbre, vario el plazo establecido para usucapir, por ejemplo en los bienes inmuebles, se necesitó dos años, en la época clásica y durante Justiniano paso a diez años entre presentes y veinte para los ausentes. En las servidumbres rurales, el plazo se iniciaba el día en que por última vez hubiera usado la servidumbre el propietario del fundo dominante. En las servidumbres urbanas, el plazo empezaba a contarse a partir del día en que se hubiera realizado un hecho contrario al ejercicio de la servidumbre.

- **Pérdida de uno de los fundos:** Las servidumbres se extinguen en esta modalidad, cuando uno de los fundos, sufrió variaciones, lo cual impide su ejercicio.

Los tratadistas de derecho romano como Petit, manifiestan que esta extinción, es de carácter temporal, por que si un fundo sometido a una servidumbre de paso se inunda, posteriormente las aguas se retirarán, la servidumbre no deja de existir, al menos que en este intervalo haya perecido por el no uso -Petit, Eugene. 1994 Pág. 209 -.

- **La Confusión:** Cuando el propietario de uno de los fundos, se hacia propietario del otro fundo, esto producía, que no se estableciera una servidumbre sobre su propia cosa.
- **Por renuncia del propietario del fundo dominante:** Conforme al derecho civil antiguo, las renunciaciones de las servidumbres no daban mérito para extinguirlas, únicamente si constituían a través de la *in jure cessio*. Si los propietarios abandonaban las servidumbres, por mutuo acuerdo el derecho real no se extinguía.

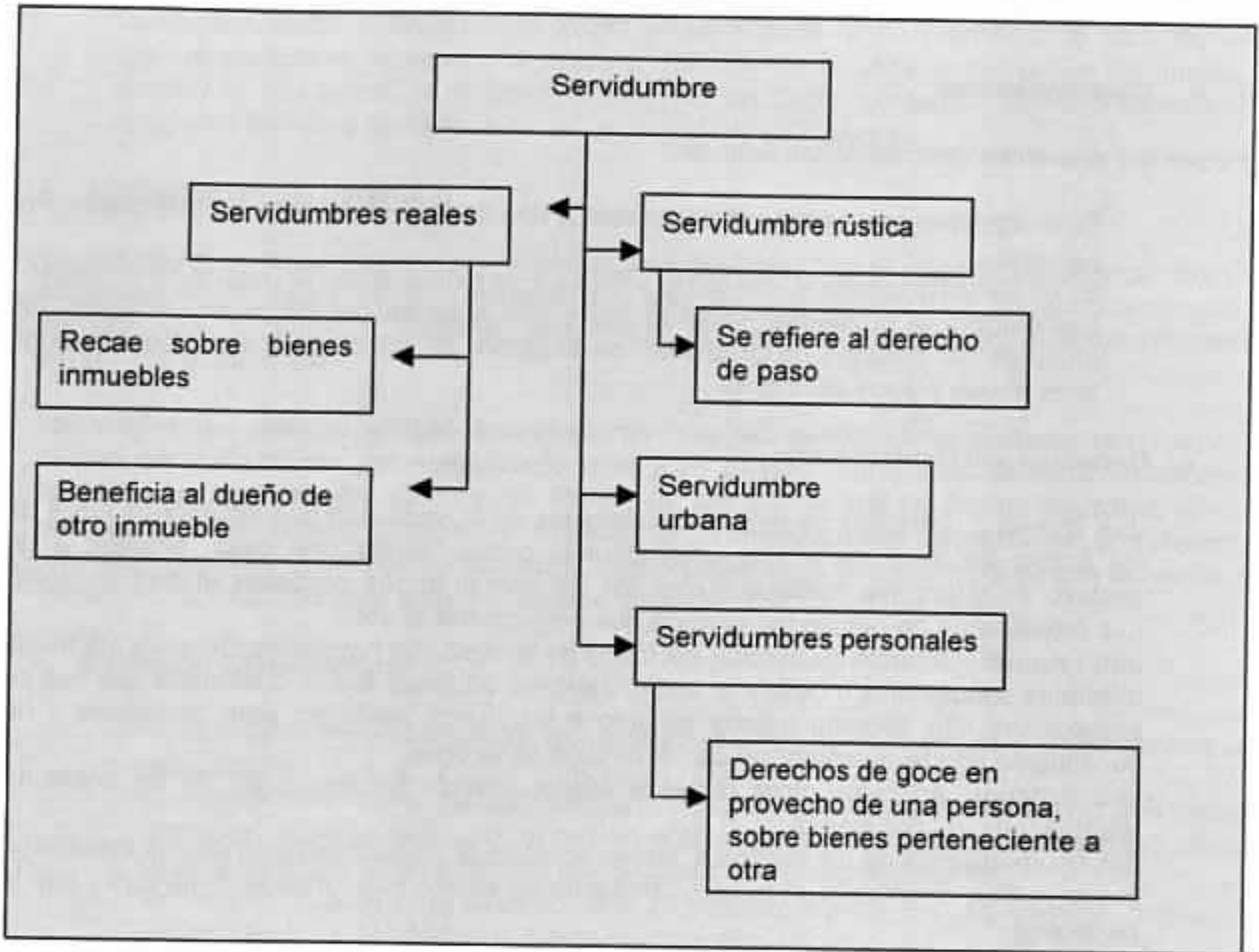
f) Las Servidumbres Personales

Se constituyeron sobre cosas muebles e inmuebles, a favor de una persona determinada, sin pasar a sus herederos. Podemos definirlos como los *derechos reales de goce en provecho de*

una persona, sobre bienes pertenecientes a otra persona, son de carácter temporal, se unen a la suerte de la persona que los disfruta y mueren con ella, su número fue muy limitado – Ventura Silva, Sabino. 1985. Pág. 187.-.

Establezco semejanzas y diferencias entre las servidumbres personales y reales

En resumen



En el derecho romano antiguo, a las servidumbres personales, se les denominó por **Usufructo**; durante Justiniano se les denominaba: **habitación** y el derecho a los servicios del esclavo de otro - **Operæ Servorum**.

Del Usufructo

Paulo lo definió de la siguiente forma: "*Usufructo es el derecho de usar y disfrutar de cosas ajenas, salvo la sustancia de las cosas*".

Constituye el derecho a usar la cosa de otro y de percibir los frutos, sin alterar la sustancia. Es una de las servidumbres con mayor preeminencia de las servidumbres personales, comprende el *jus abutendi* y el *jus fruendi*.

El usufructo es de carácter divisible, el cual puede ser constituido en cosas corporales, muebles e inmuebles que se encuentren en el patrimonio de los particulares.

• Características

Posee las siguientes características jurídicas:

- Es un derecho real –afecta directamente a una cosa y no un derecho que posee otra persona-.
- Es un derecho temporal –de forma vitalicia y se extingue con la muerte de su titular-.
- Desmembra la propiedad –cuando sobre una cosa se constituye un usufructo, los atributos del derecho de propiedad se separan, de tal manera que el usufructuario tiene el uso y goce de la cosa-.

• Derechos del Usufructuario

- **Jus Utendi** : Potestad de retirar las utilidades de la cosa con sus accesorios fuera de los frutos. De esta manera el usufructuario, podía habitar una casa, emplear a un esclavo en diferentes trabajos y ejercitar las servidumbres prediales unidas al fundo. Los propietarios no debían hacer nada que perjudicaría el uso.
- **Jus Fruendi**: Derecho de percibir los frutos de la cosa. No hay distinción entre los frutos naturales, industriales o civiles; el usufructuario los adquiere todos, cualquiera que sea su procedencia. Su derecho estaba limitado a los frutos; estos no eran periódicos y no constituyen una renta conforme con el destino de la cosa.
- Los romanos, aplicaron otras reglas a seguir, cuando los productos de las cosas, no eran periódicos, por ejemplo:
- Los usufructuarios de los esclavos, tenían derecho al producto directo de sus trabajos, a la vez podían rentarlos a un tercero, mediante un salario que forma un fruto civil y que le pertenece.
- Los usufructuarios de los fundos de una tierra, no tenían derecho a cortar los árboles, porque era un producto y no un fruto.
- Los usufructuarios por lo general, se hacían propietarios de los frutos por su recolección o haciéndolos recolectar por su cuenta, adquirían el efecto del *jus fruendi*, se apropiaba de los frutos, de esta manera ejercían sus derechos.
- Según el derecho civil, el usufructuario no tenía la potestad de ceder su usufructo, es decir, hacerle pasar a un tercero, por ser un derecho inherente a la persona e inalienable.

• Obligaciones del Usufructuario

Es necesario recordar que el usufructo, es un derecho real que no crea ningún lazo de obligación entre el nudo- propietario y el usufructuario. Existiendo entre ellos relaciones del derecho común, que existen entre dos personas independientes la una de la otra.

Poseía los siguientes recursos para proteger la propiedad: Si por el ejercicio del usufructo, se producía el deterioro de la cosa, el nudo propietario, solicitaría su reparación de la cosa, a través de la acción de la **Ley Aquilia**.

- Cuando terminaba el usufructo, se alegaba la *reivindicatio*, para lograr la restitución de la cosa.
- Conforme al derecho pretoriano, se concedió al nudo propietario, una posición favorable, creando el derecho de exigir al usufructuario rendir promesa; de esta manera: Los usufructuarios estaban obligados a disfrutar de la cosa como padre de familia, a restituir lo que quede de la cosa al final del usufructo, presentar fiadores solventes, y obligados de forma solidaria ante el usufructo del usufructuario.

• Constitución del Usufructo

Se constituía de forma similar a las servidumbres prediales; por lo general las servidumbres se constituyeron a través de la **translatio** - *establecimiento directo e independiente de la servidumbre*- o **deductio** -*Cuando enajenada la cosa, su propietario anterior retiene la servidumbre sobre ella* -⁴.

Las reglas del derecho antiguo establecieron que las servidumbres rústicas **res mancipi** debían ser constituidas por **mancipatio** o **in jure cessio**. Durante el derecho pretoriano, la constitución se realizaba cuando el Pretor la admitía, a través de la **adjudicación**, la **usucapión** y el **legado**. Durante el Imperio, las **constituciones imperiales**, admitieron la **prescripción** como medio de constitución, siempre que fuera acompañada de una acción útil de ejercer el usufructo por diez años y si estaba ausente sería de veinte años.

• Extinción del usufructo

- Por la muerte del usufructuario. Por que es vitalicio, no pasa jamás a los herederos del usufructuario.
- Por capitis deminutio del usufructuario. La extinción de la persona civil que resulta produce, sobre el usufructo, el mismo efecto que la muerte natural. Justiniano decide que el usufructo no se extingue por la capitis deminutio mínima.
- Por no uso, cuando ni el usufructuario ni persona alguna, en su nombre, realiza los actos de uso y de goce que lleva consigo este derecho real, y que dicho no uso se hubiere prolongado, en el Derecho Clásico, durante un año para muebles y dos para inmuebles. Con Justiniano el término fue de 10 años entre presentes y 20 entre ausentes para inmuebles.
- Por la pérdida de la cosa sometida al usufructo. No es necesario que la cosa esté completamente aniquilada para que el usufructo se extinga; basta que esté transformada o modificada de manera que sus cualidades esenciales hayan desaparecido y que ya no sea susceptible del mismo destino, mutatio rei, de tal modo que el usufructo se extingue lo mismo si se trataba de un campo invadido por las aguas o de una laguna desecada, que si tenía por objeto una cosa destruida.

⁴ Arias, José: "Manual de Derecho Romano", Editorial Guillermo Kraft LTDA., Buenos Aires, Argentina. 1941. Pág. 295.

- Por renuncia del usufructuario en beneficio del propietario; cuando estos sucede el nudo propietario recobra la plenitud de la propiedad; esta cesión debía hacerse por *in iure cessio* en la época clásica.
- Por consolidación; es decir, cuando el usufructuario adquiere la propiedad de la cosa sometida al usufructo.
- Expiración del tiempo finado, El Derecho civil admite que se extinga a la llegada de un término o a la realización de una condición que haya sido fijada fuera de su constitución.

_ Uso

No es otra cosa que el *ius utendi*, o sea el derecho de usar una cosa sin percibir sus frutos. El usuario puede usar la cosa pero no arrendarla o ceder el ejercicio de su derecho porque este precio del alquiler sería un fruto civil.

_ Habitación

Este derecho lo crea y sanciona el pretor; otorga facultades reales y personalísimas a quien lo detenta para habilitar una casa ajena, pero sólo como podría hacerlo el "alimentista". El dueño se reserva el derecho de asignar al habilitador el sitio que ha de ocupar y las normas a que debe sujetarse. El habilitador tiene derecho de dar en arriendo las habitaciones que se le asignen y no necesita ocuparlas personalmente.

_ Operae Servorum

En la época clásica, el legado que tenía por objeto los trabajos de un esclavo, y también los trabajos de animales domésticos, confería al legatario el derecho de aprovechar sus servicios y aun de alquilarlos, como lo hubiese hecho un usufructuario; era una ventaja de hecho, adquirida día a día, que no se extingue ni por el no uso ni por la *capitis deminutio* del legatario.

En resumen

Las servidumbres personales son:

- El usufructo, derecho de usar y disfrutar de cosas ajenas, salvo la sustancia de las cosas.
- Uso, Es el *ius utendi*; o sea el derecho de usar una cosa sin percibir sus frutos.
- Habitación, derecho creado y sancionado por el pretor; otorga facultades reales y personalísimas a quien lo detenta para habilitar una cosa ajena.
- Operae servorum, el derecho del legatario de utilizar los objetos del legatario y de aprovecharse de sus servicios.

6. Derechos Reales de Garantías

Las garantías reales, con el transcurso del tiempo, evolucionaron, de ahí que las formas típicas de garantía en el derecho clásico eran la: *Fiducia*, *Pignus* e *Hipoteca*.

a. Fiducia Y Pignus

Estos derechos reales siempre están vinculados a la **Hipoteca**. La **fiducia** es un contrato real que suplió el comodato, y al depósito, cuando no estaban estipulado jurídicamente. Desde sus orígenes la fiducia surgió como contrato de garantía, donde el deudor enajenaba su bien al acreedor quien, por un pacto de fiducia, se obligaba a restituirlo en caso de satisfacer el crédito. El deudor brindaba al acreedor, una seguridad real. Esto significaba algunas desventajas al deudor, por que el acreedor disponía de la cosa que recibía sólo en garantía del pago de la deuda, al tener facultades de dominio sobre ella; tras la entrega de la cosa, el deudor le era imposible utilizar la cosa para servir de garantía a otras obligaciones pendientes de cumplimiento por su parte.

La **Pignus -Prenda-** consiste en la transmisión de la posesión de una cosa al acreedor, quien la conservará hasta la satisfacción de la deuda que garantiza. Se daba en prenda los **bienes muebles**, por ello el deudor entregaba la cosa en posesión al acreedor, que supeditaba su devolución al cumplimiento de la deuda. Pero se admitía la pignus de los **bienes inmuebles**, también.

Ambos derechos – **fiducia y prenda-** privaban al propietario de la cosa, su dominio útil - posibilidad de explotarla económicamente- y limitaban el crédito del deudor, cuando era propietario de un solo bien.

b. Hipoteca

Los orígenes de la **hypotheca**, tras una convención pactada entre acreedor y el arrendatario de un fundo rural sobre los **invecta et illata**, con el objetivo de brindar seguridad al propietario, el colono que no tenía mayor capital que el ganado, esclavos y utensilios agrícolas.

Podemos conceptualizarlo como "El Derecho real de garantía acordado al acreedor sobre bienes del deudor que continúan en poder de éste". Otorga el derecho de gozar de un privilegio, de un derecho a cobrarse sobre la cosa o su producido, con prelación a los demás acreedores, como todo derecho real, con el poder de hacer efectiva esa garantía aunque la cosa cambie de dueño. Es, pues, un **derecho accesorio e indivisible**.

1). Constitución de la Hipoteca

- Por el acuerdo de las voluntades de las partes, a través del mero **pacto, acto mortis causa –legado, fideicomiso-**, por la **ley** o decisión de la **autoridad judicial**.
- En Roma, la hipoteca se constituía de manera clandestina, donde el deudor podía ocultar las cargas que afectaban sus bienes. Para amortiguarlos efectos que la mala fe y el fraude causaban a los acreedores, el derecho imperial calificó de delito, estelionato, la actuación dolosa de gravámenes.

Las cosas susceptibles de hipoteca fueron aquellas que podían venderse, por ello eran objeto de prenda o de hipoteca, tanto muebles e inmuebles, cosas incorpóreas, permitieron hipotecar el usufructo, servidumbres prediales con excepción de las servidumbres urbanas –ni en prenda-, el deudor podía comprometer su patrimonio a través de una hipoteca general, sobre el conjunto de sus bienes presentes y futuros-Ventura Silva, Sabino. 1985. Pág. 202-.

A la vez se permitió establecer hipoteca sobre una hipoteca, esto era un caso extraordinario, se decía que cada uno puede transferir a otro el derecho que tiene, y que no se presenta inconveniente alguno para que el acreedor hipotecare la hipoteca que le pertenecía, con tal que esta segunda hipoteca no existiera mientras existía la primera y que el derecho del segundo hipotecario fuese sólo el del primero. Lo explicaremos a través de un ejemplo: *Felix te dio en hipoteca su casa para brindarte seguridad en el crédito que le otorgaste; Pero se convierte en deudor de Henry y le concede un derecho de hipoteca sobre el derecho que tienes tú; Este acto produce el efecto de que tú le privas a Henry de ejecutar la casa de Felix; porque aún sigues siendo el acreedor de éste último.* El derecho de ejecución sólo corresponde a Usted y puede hacerlo valer a través de tu acción hipotecaria.

2) Derechos del acreedor y deudor que contempla la Hipoteca

Derechos del Acreedor	Derechos del Deudor
<p>Cuando el deudor incumplía con la obligación contraída con el acreedor, éste posee los siguientes derechos:</p> <p>- Derecho de persecución: Implica el ejercicio de una acción, dirigida contra el deudor, y la persona que tuviera en su poder la cosa hipotecada -un tercero que detentaba la cosa-. El derecho real que conlleva la hipoteca es oponible a todos y perseguible en el lugar en que se encontrará la cosa-, teniendo la obligación el deudor de entregar la cosa al acreedor, a menos que realizará el debido pago de la deuda.</p>	<p>- Los deudores continuaron siendo los propietarios de las cosas disponiendo de estas, siempre y cuando no se hiciera exigible la obligación. Pero si la enajenaba, el nuevo adquirente, asumía la cosa con la carga real. La venta era nula, si se había convenido con el deudor, la incapacidad de enajenar los bienes gravados. La venta realizada por su propietario de una cosa mueble preñada por pacto especial, fue reputada <i>furtum</i>. Aunque vuelva hipotecar la cosa, este nuevo gravamen no tendrá prelación sobre la constituida anteriormente; si podía darla en precario y en arrendamiento -Arias, José. 1941. Pág. 309-.</p>

tuviere en posesión de la cosa hipotecada, podía venderla, luego de haber notificado al deudor. Cuando las partes no hubieran establecido el procedimiento, a seguir en el caso de la venta de la cosa hipotecada, el acreedor debía realizar una intimación al deudor, y esperar al menos dos años para la venta efectiva de la cosa hipotecada. Si el acreedor no encontraba comprador para la cosa, entonces comparecía ante el **Emperador**, para atribuírsela como de su propiedad, mediante el precio fijado y el plazo transcurrido de dos años; para todos los efectos legales, la deuda se extinguía; pero si el producto de la venta fue menor a lo adeudado, el deudor quedaba obligado con el acreedor por el saldo restante. En el caso que fuera el monto de la venta superior a lo adeudado, quedando un

Pero en ciertos casos, le era conveniente la entrega de ella al acreedor, sobre todo, cuando era fructífera para que percibiera los frutos a título de intereses del capital prestado, es la llamada **Anticresis**.

excedente a favor del deudor, se le debía de entregar en forma de prenda.

- **Derecho de preferencia:** realizada la venta, el acreedor hipotecario gozaba del derecho de preferencia de pagarse primero que el resto de acreedores, si lo tuviere el deudor.

3) Extinción de la Hipoteca

- Por Renuncia del acreedor, que podía ser expresa o tácita. Cuando el acreedor renunciaba a su derecho de hipoteca, por lo cual entregaba al deudor los títulos de ella; permitiéndole vender las cosas gravadas o hipotecadas a otros.
- Por la pérdida de la cosa, si el inmueble hipotecado tenía edificios construidos y estos son destruidos, la hipoteca subsiste sobre el suelo, y no sobre los materiales que conformaban el edificio. Si hubiera prendado un bosque, la nave hecha con materiales de aquél no queda afectada, salvo por estipulación expresa.
- Por Confusión, cuando por una causa jurídica la persona del deudor y el acreedor resulta la misma.
- Por resolución del derecho de propiedad del constituyente: *resolutio jure concedentis*, *resolvitur jure concessum*.
- A través de la venta de la cosa realizada por el primer acreedor hipotecario. Esto extinguía todas las hipotecas, y el adquirente podría repeler las pretensiones de los demás acreedores hipotecarios mediante una excepción.
- La prescripción, pero en dependencia de quien la hiciera valer; si era el deudor - cuarenta años- o el tercer adquirente que ignoraba la existencia del gravamen y teniendo justo título adquiere la *præscriptio longi temporis* por el transcurso de diez años entre presentes y veinte los ausentes.
- Pago de la deuda; si era parcial no extinguía la hipoteca.

c. Derecho Real de Superficie

Es un derecho real, que permite al superficiario el pleno disfrute de un edificio levantado en suelo ajeno; es, además transmisible entre vivos y mortis causa –Ventura Silva, Sabino. 195. Pág. 193-. Se origina por el consentimiento del dueño del suelo ajeno, el cuál ha edificado en éste.

Se extingue este derecho real por:

- Pérdida de la cosa.
- Fin del plazo convenido, cuando no era perpetuo.
- El atraso en el alquiler que, abona el usuario de la superficie al propietario.

d. Del Jus In Agro Vectigali

Por costumbres las ciudades de Roma, arrendaban a largos plazos o a perpetuidad sus tierras, a cambio del pago de una renta, *Vectigal*. Esto originó un derecho real, debido a que el *Pretor* estableció la *acción vectigalis*, que permitía al arrendatario hacer uso de *interdictos posesorios*. Este derecho real fue cesible y transmisible a través de sucesión mortis causa y entre vivos.

En conclusión

La Hipoteca es un derecho real establecido sobre un bien mueble o un inmueble que no se entrega al acreedor para garantizar el cumplimiento de una obligación y su preferencia en el pago. Hypotheca, término de origen griego, se empleó desde el siglo II de C; como una variedad del pignus.

e. Enfiteusis

Es un derecho real que aparece en el bajo Imperio. Concedido originariamente como medio de favorecer la agricultura en las tierras incultas pertenecientes a los emperadores, debido a que los beneficiarios sólo se obligaban al pago de un canon reducido y, con frecuencia, después de cierto plazo. **Enfiteusis** significa *plantar, sembrar*.

Se constituía sobre los bienes de la Iglesia y de los particulares. Se gozaba de este derecho gozo, de forma amplia tras el pago el canon respectivo, y sus contribuciones, eso sí el obligado no podía retrasar sus pagos por más de tres años.

La Enfiteusis generó acciones reales útiles al propietario, que eran:

- Gozar de un derecho similar al dominio.
- Transmitir su derecho, siempre con la voluntad del propietario, a cuyo favor se le reconocía, el dos por ciento sobre el precio de la venta, en caso contrario, tenía la opción de preferencia para liberar su tierra pagando el precio por el comprador.
- Si la enfiteusis, se constituía sobre bienes de la Iglesia, entonces se poseía un régimen especial, pero no era perpetua.

f. Superficie

La superficie es un derecho real que permite al superficiario el pleno disfrute de un edificio levantado en suelo ajeno; es además, transmisible inter vivos y mortis causa.

Su configuración como derecho real es posterior a la época clásica. Para los romanos, el dueño de un fundo era dueño de cuanto se construyese o plantase en él: Superficies solo cedit – lo edificado o construido cede a favor del suelo- Había, sin embargo, propietarios que no pudiendo o no queriendo construir, se ponían de acuerdo con un tercero para que lo edificara y gozara plenamente de lo construido. Antes que los particulares, particulares, parece que hicieron tales concesiones los magistrados en relación con el suelo público. La regulación de esas concesiones es desconocida. Cuando los propietarios particulares comenzaron a hacer lo mismo, celebraban, con el que quería edificar, un contrato, generalmente el de arrendamiento, recibiendo una contraprestación en dinero a cambio de las facultades concedidas al constructor; por tanto, éstas no constituían un derecho real, sino un derecho de crédito, protegido solamente por las correspondientes acciones personales que nacen del contrato, ejercitables únicamente contra el propietario concedente o contra sus herederos.

Es en el derecho de Justiniano donde, operando las necesarias interpolaciones en los textos recogidos en el Digesto, se concedió al superficiario una actio in rem, la cual configuraba el derecho de superficie como ejercido directamente sobre la cosa, defendible erga omnes y transmisible. Pero es acaso más general la tendencia a admitir una actio in factum, si bien no

propuesta en el album, prometida causa cognita por el pretor al final de la fórmula del interdicto.

ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE No. 3

1. Investigo los interdictos como medio de defensa en la posesión
2. Elaboro un cuadro comparativo entre la servidumbre en el Derecho Romano y la servidumbre en nuestro derecho
3. Elaboro un cuadro sinóptico sobre el usufructo, uso, habitación, operae servorum
4. Explico la importancia del estudio de la hipoteca en el Derecho Romano y en el Derecho Nicaragüense.
5. Retroalimento mi aprendizaje en la hoja de respuesta de la pág. No. 194-195

B. DERECHOS PERSONALES

1. Evolución histórica

Las primeras obligaciones sancionadas por el derecho fueron las nacidas de los delitos; y hicieron efectivas mediante los siguientes procedimientos sucesivos:

a. Venganza privada

El ofendido puede causar al ofensor un daño igual o mayor que el recibido.

La ley del Talión constituye la primera limitación de este derecho, al establecer que el Ofendido no puede causar al ofensor, un daño mayor que el recibido de éste (ojo por ojo y diente por diente).

b. Composición voluntaria

El ofendido renunciaba al derecho de aplicar al ofensor una pena corporal, mediante el pago de una suma de dinero.

c. Composición legal

Debido a los excesos cometidos por los ofendidos, las leyes establecieron que el derecho de éstos se limitaba a obtener el ofensor, una pena pecuniaria, cuyo monto fijaban.

Como el pago inmediato ofrecía dificultades, se otorgaba un plazo al ofensor, quien debía dar una garantía, mediante las formas del *nexum*.

Inicialmente, el deudor constituye a su propia persona como garantía. Luego se permite que un tercero, llamado *vindex*, pague por aquél, o se responsabilice por la deuda.

La *lex poetelia Papiria* tendió a evitar los excesos de los patricios, prohibiendo que se garantizarán las deudas con la vida o con la libertad.

La *Lex Vallia* permitió que los deudores se defendieran por sí mismo, en lugar de hacerlo por intermedio de un *vindex*, como ocurría cuando aquéllos se encontraban sometidos a la *manus* del acreedor.

d. Bonorum venditio

El paso siguiente está constituido por este procedimiento, por el cual, si el deudor no satisface la deuda, trascurrido cierto plazo, se procede a la venta de su patrimonio. Este procedimiento traía aparejada la tacha de infamia.

Más adelante, la *Lex Julia* permitió a los deudores ceder sus bienes a los acreedores, en pago de lo que adeudasen.

e. Bonorum distractio

Luego se instituye esta acción, cuyo fin es la venta de los bienes del deudor, al detalle, por intermedio de un curador.

En esta forma, las primitivas penas corporales se transforman en obligaciones de carácter patrimonial, con lo que surge el derecho creditorio.

2. Concepto de obligaciones

Las institutas de Justiniano definieron de la siguiente manera las obligaciones:

"Obligatio est juris vinculum quo necessitate adstringimur alicujus solvendae rei secundum nostrae civitatis jura".

La obligación como el vínculo de derecho que nos constriñe en la necesidad de pagar alguna cosa según las leyes de nuestra ciudad.

Savigny define la obligación ***"Como un señorío o dominación sobre una persona, pero no sobre su total actividad, ya que en este caso quedaría suprimida la personalidad, sino sobre actos particulares de la misma, esto es, limitaciones a su libertad sujeta a la voluntad"***.

En el *Digesto*, se estableció los alcances y contenidos de las obligaciones:

"... Obligationum substantia non in eo consistit, ut aliquod corpus nostrum, aut servitutem nostram faciat, sed ut alium nobis obstringat ad dandum aliquid vel faciendum vel praestandum".

"La sustancia de las obligaciones consiste no en que sea nuestra alguna cosa corporal, o una servidumbre; sino, más bien, en que se constriña a otro a darnos, a hacernos o a prestarnos alguna cosa".

El derecho romano antiguo, poseía una concepción propia de las obligaciones, desde la perspectiva de la responsabilidad, por ello :

"La obligatio es una tadura de la propia persona, un sometimiento personal al poder -manus- del acreedor propio o ajeno. La sujeción de la persona, en su mismo corpus , deriva de un deber, pero es lo primero, y nmo segundo lo que la conciencia social trae a relieve".

En nuestro Código Civil, define en su artículo 1830 a la obligación de la siguiente manera:

"La Obligación es la relación jurídica que resulta de la ley o de dos o más voluntades concertadas por virtud de la cual puede una persona se compelida por otra a dar alguna cosa, a prestar un servicio o no hacer algo"

El significado de los términos referentes a la responsabilidad o la liberación del vínculo jurídico obligacional - ***liberare, solvere*** -, y en general, la forma de realizarse el nexo personal en que se sustancia la *obligatio*, confirman que el **obligatus** no es el **deudor** en el sentido que hoy

damos a la palabra, sino una persona sometida al **acreedor**, sobre la cual le es dable satisfacer la obligación en el caso de incumplimiento por lo debido. (Juan Iglesias, 1994, pág 330)

Las obligaciones constituyen la forma más antigua de las relaciones de crédito y de deuda, la cual nace del *mutuo o préstamo de consumo*, a pesar que esta relación no se considera como **obligatio**; porque éste es el **nexum** - o sea la **mancipatio**, que hace el deudor de su propia persona, en garantía del crédito-.

Para los romanos, el **nexum** crea un estado de sujeción personal, la **sponsio** establece una responsabilidad que sólo se hará efectiva en el caso de incumplir la prestación. La **sponsio** evoluciona hasta llegar a ser una promesa entre acreedor y deudor, a la cual se le podía sumar la promesa accesoria del fiador.

La **obligatio**, fue perdiendo el vínculo físico para convertirse en un vínculo jurídico ideal. Por ser la nueva contratación tiene derechos perfectos de crédito, haciendo personalmente responsable el deudor con todo sus bienes.

En la época clásica, las obligaciones se encontraban en el ámbito del derecho civil. No hay **obligatio** en las relaciones amparadas por el pretor mediante **acciones civiles in personam**. El deudor por razón de una obligación civil es **obligatus**; en el campo pretorio se habla de **actioe teneri**, de sujeción a la actio otorgada por el magistrado.

Las definiciones de la obligación contenidas en el **Corpus iuris**, nos llevan al típico aporte de Gayo:

" Obligación es el vínculo jurídico, por virtud del cual somos constreñidos a dare o a facere o a praestare".

3. Elementos de las obligaciones

Son elementos de las obligaciones el **débito**- *el deber de cumplir la prestación* - y la **responsabilidad** -*sujeción que se deriva del incumplimiento*-.

Dado las hipótesis anterior, los elementos de la **obligatio**:

- a. **Acreedor** el sujeto activo, es decir, aquel que puede exigir su cumplimiento a otra persona denominada **Deudor** el sujeto pasivo, el cuál debe efectuar el pago. Se le denomina deudor o *reus promittendi*.

Los romanos, previeron la posibilidad que en el plano obligacional, pudiese existir **pluralidad de sujetos** tanto **pasivos** -*Deudores*- como **activos**-*Acreedores*-. De tal manera, que cada **acreedor** posee igual derecho de exigir la totalidad de la prestación, en consecuencia, cada **deudor** esta obligado a cumplir de igual manera.

Bajo esta perspectiva, pueden darse el nacimiento de las **obligaciones correales - solidarias**- que *"Cuando existiendo pluralidad de acreedores o deudores, cualquiera de aquellos en virtud de la cláusula del acto que le dio origen o de una disposición de la ley, exigir de cualquiera de los últimos el cumplimiento íntegro de la prestación"*- Ventura Silva, Sabino, 1985 . Pág. 280-.

La *correalidad* puede darse en las siguientes situaciones:



La correalidad es **Activa**, cuando existen varios acreedores y un solo deudor; esté último puede ser compelido de pago por cualquiera de sus acreedores.

Este tipo de correalidad, admite la representación recíproca de los acreedores entre sí. En el caso que uno de los acreedores estaba interesado de realizar la acción de pago, por el vencimiento de plazo; pero esté se encontrará ausente, uno de los acreedores lo puede suplir para realizar la acción de pago, en calidad de *adstipulator*, al ser acreedor, y no había necesidad de mandato.



La correalidad es **Pasiva**, cuando existe un acreedor y varios deudores, por ello el acreedor puede obligar a cualquiera de estos al cumplimiento total de la prestación.

A la vez, significaba para el acreedor el refuerzo de garantía de la obligación, para lo cuál disponía para hacer efectivo el pago; por ello en el caso que uno de los deudores se encontrará ausente, podía compeler al cumplimiento de la prestación, sobre aquellos que estuviesen presentes, gozando de la ventaja de cobrarle a aquel que tuviera mayor solvencia económica.



La correalidad es **Mixta**, cuando existe varios acreedores y deudores; gozando cada uno de los acreedores de exigir el cumplimiento total de la prestación a cualquiera de los deudores.

Las anteriores modalidades de las obligaciones correales, brindan tanto a los acreedores y deudores derechos. En el caso de la correalidad pasiva, surge un **derecho o acción de regreso**, a favor del deudor que realizó el pago, consistente en el derecho de percibir del resto de deudores, su parte que les correspondía para el pago total de la prestación debida al acreedor. Para la correalidad activa, el acreedor que recibía el pago, podía ser perseguido por el resto de acreedores en virtud de la **actio pro socio, mandati directa, communi dividundo**.

Las obligaciones correales, se extinguen cuando:

- El sujeto pasivo cumple con lo debido
- El sujeto activo le satisfacen la obligación, a través de la: *pago, novación, litiscontestatio, acceptilatio, pacto de non petendo in rem, pérdida fortuita de la cosa debida*.

Este tipo de obligación, se podía extinguir con respecto a uno de los sujetos por:

- *Capitis Deminutio*, a cualquiera de los deudores solidarios.
- *Confusión* entre acreedor y cualquiera de los deudores —en el caso de *Sucesión*—.
- *Restitutio in integrum*

- *Pacto de non petendo in personam*.

Algunos doctrinarios del derecho romano, señalan que las **obligaciones correales o solidarias** – en la actualidad no se realiza tal distinción y las conocemos como **obligaciones solidarias** –, se distinguen en dos clases, las cuales son:

- Obligaciones correales, en sentido propio, nacen de los contratos y se extinguen por el cumplimiento efectivo o la litiscontestatio.
- Obligaciones solidarias, nacen del delito u otros hechos antijurídicos, las cuales se extinguen por el cumplimiento efectivo.

Si es meritorio señalar que ambos sujetos deben de gozar de **capacidad para obligarse**, la incapacidad de la persona es la excepción y se establece conforme al caso concreto a realizar por la ley.

- b. La **prestación**, que es el contenido de la obligación. La prestación que el deudor debe cumplir en beneficio del acreedor, conforme a lo convenido.

Puede consistir en:

- *Dere*

Trasmisión de la propiedad, del uso o tenencia de una cosa, o constitución de un derecho real sobre ella (mutuo, venta, prenda, etc)

- *Facere*

Realización por parte del deudor de un acto no consistente en la entrega de una cosa (ejemplo: locación de servicios)

- También puede consistir en una omisión (*non facere*) del deudor (ejemplo: no hacer una plantación)

- c. El vínculo jurídico **-vinculum juris, non facti-**. Es la relación de derecho que liga al acreedor con el deudor y autoriza a aquél a:

- Ejercitar acciones:

Para exigir del deudor el cumplimiento de la prestación.

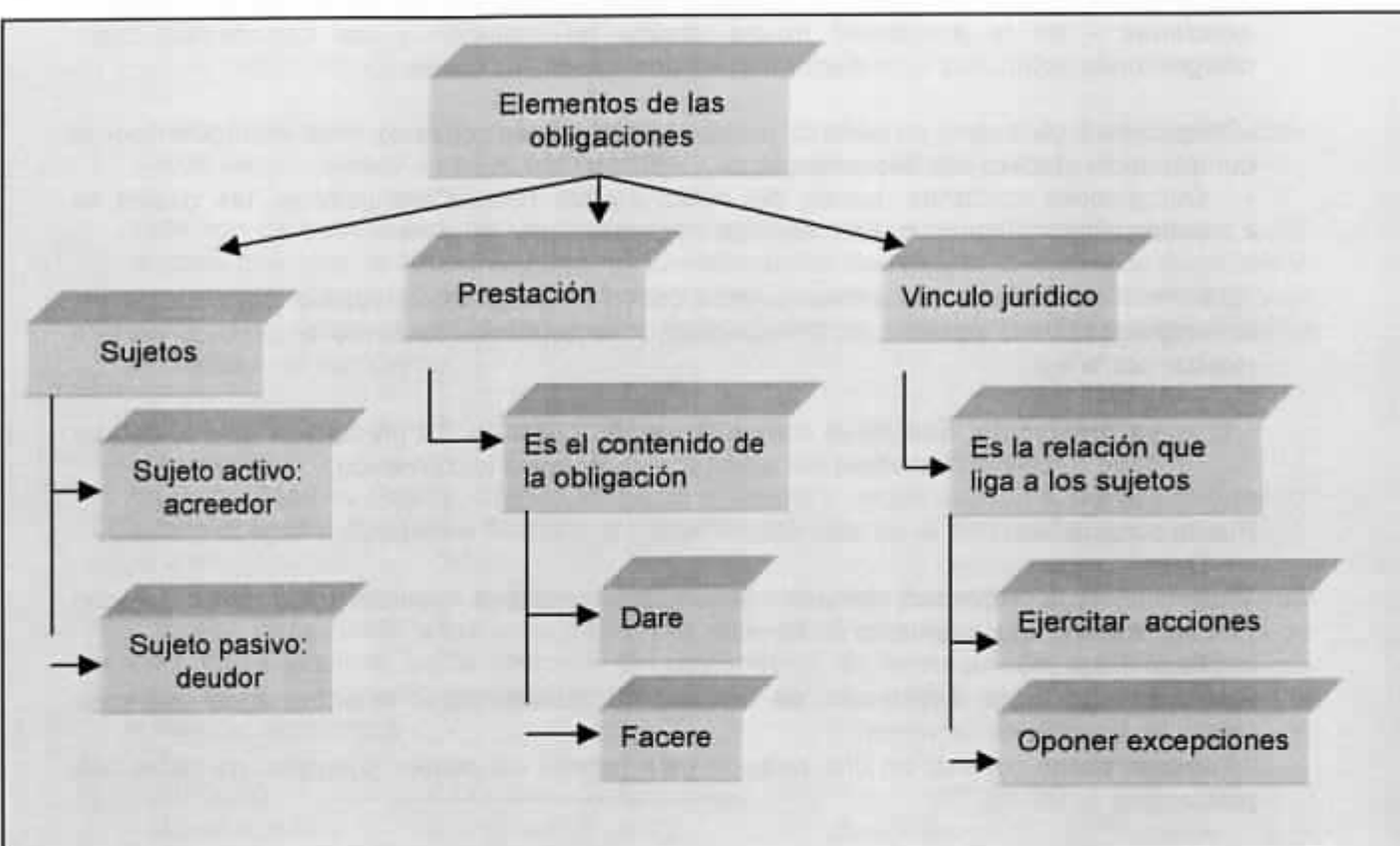
- Oponer excepciones:

Para retener lo que el deudor le entregó en cumplimiento de la obligación, si éste pretendiese obtener su restitución.

Para algunas tratadistas como los Pandectistas Alemanes, los elementos descritos anteriormente, no lo son de manera única para constituir una obligación, ellos le suman los siguientes:

- El deber del deudor de efectuar la prestación **-debitum o Schuld-**.
- La expectativa que surge a favor del acreedor **-creditum-**.
- El medio que garantiza el cumplimiento de aquel deber, personal o patrimonial; en otras palabras la **responsabilidad -obligatio o Haftung-**.
- El valor que en comercio se le atribuye al **creditum**.

En resumen



Defino el concepto de obligaciones basados en los elementos del cuadro anterior

4. Fuentes de las obligaciones

Las fuentes de las obligaciones del derecho romano, variaron conforme al periodo en que se aplicaban, por ello se enuncian de la siguiente manera:

En las Institutas de Gayo	En el Digesto	Las institutas de Justiniano
Nacidas de los contratos: <ul style="list-style-type: none"> - Contratos reales: los que se perfeccionan por la entrega de la cosa - Contratos consensuales: los que se perfeccionan por el consentimiento 	*Este reconoce otras fuentes de las obligaciones: las <i>variae causarum figurae</i> , no clasificada por Gayo en su instituta y son: <ul style="list-style-type: none"> - Las derivadas de la tutela - La de pagar los legados hechos por el testador, que pesa sobre el heredero 	Nacidas de un contrato Nacidas de un delito Nacidas quasi ex contractu (como de un contrato): <ul style="list-style-type: none"> - de la gestión de negocios - de la tutela - del condominio - de la indivisión de herencia - del pago indebido f. Nacidas quasi ex delicto

<ul style="list-style-type: none"> - Contratos <i>litis</i>: los que se perfeccionan por la escritura - Contratos <i>verbis</i>: los que se perfeccionan por las palabras pronunciadas. 	<ul style="list-style-type: none"> - Nla de restituir lo pagado indebidamente - La del juez que hizo suyo el proceso (cohecho) - La de la persona desde cuya casa se arrojó o cayó una cosa que dañó a alguien - La de los capitanes, posaderos u hoteleros, de responder por los hurtos o daños cometidos en sus buques, posadas u hoteles 	<ul style="list-style-type: none"> - (como de un delito) del juez que hace suyo un proceso - del habitante de una casa desde la cual se arrojó una cosa, que daño a otro - del patron de una nave u hostería, por los daños o hurtos cometidos en la nave u hostería.
<p>e. Nacidas de los delitos:</p> <ul style="list-style-type: none"> - <i>Furtum</i>: apoderamiento ilegítimo de la cosa ajena - <i>Injuria</i>: daño injustamente causado a otro 		

La doctrina contemporánea, señala que la clasificación de Juestiniano resulta incompleta; por ello, los autores contemporáneos dividen las fuentes de las obligaciones en:

• Fuentes mediatas

- Contratos
- Cuasicontratos
- Delitos
- Cuasidelitos
- Fuenes inmediatas

Las ley (ej: obligaciones de dotas, de dar alimentos, etc)

Ejemplifico cada fuente de las obligaciones según los romanos y señalo las diferencias entre las institutas de Gayo, el Digesto y las Institutas de Justiniano

5. Clases de Obligaciones

El derecho romano conocio los siguientes tipos de obligaciones, que nuestro derecho civil, aún preserva.

a. Obligaciones divisibles e indivisibles

Las obligaciones son **divisibles** cuando se cumplimiento o ejecución puede realizarse por fracciones, es decir, por partes sin sufrir menoscabo o alteración la esencia y valor del objeto de la obligación. Este tipo de obligación consiste en un **dare**, debido a que la propiedad y los demás derechos reales pueden constituirse **pro parte** (Ventura Silva, Sabino. 1985. Pág. 270-)

Las obligaciones son **indivisibles**, cuando aquellas obligaciones consistente en un **facere**, por ejemplo las servidumbres prediales, pintar un cuadro. El derecho clásico considero a este tipo de obligaciones, como **solidarias**, mientras que en el Derecho de Justiniano las considero diversas de las solidarias.

b. Obligaciones genéricas y específicas

Las obligaciones **genéricas** recaen sobre objetos no determinados individualmente, sino tan sólo por sus rasgos generales, ejemplo un esclavo, diez sacos de trigo o de maíz. El objeto estará determinado por su especie y cantidad, pero no individualmente.

Las obligaciones **específicas** están referidas a un objeto cierto, individual y concreto por ejemplo, el esclavo llamado *Mæcio*, cuyo amo es *Titius*.

Se dice que esta clases de obligaciones, surgen en el caso que la cosa se perdiera por fuerza mayor, antes del cumplimiento de la obligación. Por ello, en el caso de las obligaciones genéricas, la pérdida de la cosa no extingue la obligación, para el deudor, éste tiene la facultad de elección del objeto perteneciente al genero de la cosa debida. En el derecho clásico, el acreedor era a quien le competía la elección de la cosa, exigía que fuese de calidad óptima, en el derecho de Justiniano, el objeto prestado o exigido debía ser de calidad media, de modo que no se libera el deudor prestando la calidad pésima, ni el acreedor puede pretender la calidad óptima.

En el caso de las obligaciones específicas, si la cosa perecía por caso fortuito, el deudor quedaba libre del cumplimiento de la prestación.

c. Obligaciones Alternativas y facultativas

Son aquellas obligaciones en las que el deudor ha de cumplir una sola prestación entre dos o más disyuntivamente indicadas, a elección de éste o del acreedor, ejemplo: "En el caso que hubiera establecido que de las crías que tuviera una perra de raza; el deudor estaría a entregar a una de las crías, sin importar el color o peso de ésta, o bien el que hubiera escogido a su gusto el acreedor".

Si se establecieron dos o más prestaciones, el cumplimiento de una de ellas, según elección hecha por el deudor o por el acreedor, tienen el efecto liberatorio. La obligación alternativa se concreta, para ser cumplida, en un único objeto.

La elección entre los varios objetos corresponde al deudor, a no ser que el título constitutivo disponga expresamente lo contrario. El deudor tiene la facultad de cambiar de opinión, esto es, de rectificar la elección del objeto, hasta el momento del pago efectivo. El derecho de elección, fue transmisible a los herederos del deudor o del acreedor, según que lo tuvieran uno u otro. Correspondía al antiguo acreedor la facultad de elegir la cosa que debía ser restituida cuando el deudor pagó por error, con respecto de la cosa que entraba en el cumplimiento de la obligación.

Las **obligaciones Facultativas** se caracterizan por recaer la prestación sobre un objeto determinado, aunque reservándose para sí la facultad de liberarse cumpliendo con otra distinta. Así, el deudor tiene la facultad por sentencia condenatoria a resarcir los daños causados por un animal de su propiedad, puede liberarse entregando el animal. Esto no afectaría el

contenido de la obligación y no entra la obligación, sino es una solución. Si la cosa perece por caso fortuito, la obligación se extingue y el deudor queda liberado –(Ventura Silva, Sabino, 1985. Pág. 272-).

d. Obligaciones de dinero

El contenido de estas obligaciones, consisten en la entrega de sumas pecuniarias. por ejemplo, la obligación de pagar mil centurias, se refieren precisamente sobre mil monedas de centurias o de curso legal, no está referido a la entrega de piezas de oro o plata, equivalentes a la cantidad de mil centurias.

Si el deudor y el acreedor convienen en que el pago se realizará, con la entrega de veinte piezas de oro, la obligación no es de dinero, sino de cosas – **cosas fungibles**-. A falta de un convenio de este especie, la obligación será siempre en dinero, y habrá que recibir en pago lo que desde el punto de vista jurídico tenga semejante conceptualización.

e. Obligaciones Ambulatorias

Son las obligaciones en las que el **acreedor o el deudor, o ambos** al mismo tiempo, no se encuentran determinados, de manera individual al momento de constituirse la obligación. Pero el vínculo obligacional existe, por tanto la prestación debe de ser realizada o puede ser exigida por la persona que se encuentre en cierta situación.

El derecho romano logró identificar, en que casos se presentaba las situaciones anteriormente detalladas, por ejemplo:

- La obligación de resarcir el daño causado por un animal o por un esclavo, que atañe al **dominus** que tiene la propiedad o ejerce la potestad sobre uno u otro en el momento de intentar la acción el perjudicado.
- La obligación que incumbe al heredero de verificar prestaciones a favor de personas cuya determinación se encomienda a un tercero.
- La obligación que incumbe al enfiteuta, al superficiario o al propietario de pagar los impuestos, aun cuando la falta de pago, sea debida a personas que anteriormente ostentaban dichos títulos.

f. Obligaciones Parciarias, cumulativas y solidarias

Cuando existen una pluralidad de sujetos en las obligaciones, da el surgimiento a obligaciones parciarias, acumulativas y solidarias.

1) Obligaciones Parciarias:

Cuando existe pluralidad de sujetos acreedores, y cada uno de ellos se encuentra frente al otro en posición de independencia, se habla de **obligación parciaria**. La independencia significa que cada acreedor tiene solamente derecho a exigir una parte de la prestación, y cada deudor se halla obligado respecto de una cuota de la misma.

2) Obligaciones Solidarias:

Son aquellas en que el deudor se encuentra obligado por la entera prestación, frente a varios acreedores, o cada uno de los deudores frente a un acreedor, dándose la acumulación de obligaciones.

La obligación se constituyó, por modo normal, entre un solo acreedor sujeto activo y un solo deudor o sujeto pasivo. Su característica principal, es la de ser la unidad de relación, la obligación es única, porque única es la prestación. La pluralidad de sujetos no niega el carácter unitario de la obligación. Este tipo de obligaciones surgen por:

- **Los contratos** : En los *contratos verbales*, la *stipulatio*, como la fuente principal de solidaridad en el derecho clásico. En la *stipulatio*, varios deudores prometían realizar una misma prestación a un acreedor, o varios acreedores se hacen prometer por un deudor una misma prestación.

Las obligaciones solidarias pasiva el estipulante se dirigía a cada uno de los promitentes, los cuales respondían con una única respuesta *Spondeo*. Uno de los acreedores hace al común deudor la siguiente pregunta: *¿spondesne mihi centum dare?* -¿prometes darme cien?-. El deudor común contestaba : *utrique vestrum centum dare spondeo* -prometo dar a uno y a otro cien-.

- **Los testamentos** : Eran fuente de solidaridad activa, si el testador estableció un *legado per damnationem* . Esto originaba la obligación de entregar la prestación a los herederos del causante de forma alternativa.

- **La ley** : En el derecho de Justiniano, surgían la *solidaridad ex lege*, de los delitos cometidos por varios o en que los perjudicados sean varios.

3) obligaciones Cumulativas:

Cuando un deudor se halla obligado por la entera prestación frente a varios acreedores, o cada uno de los varios deudores frente a un acreedor, produciéndose acumulación de obligaciones, por ejemplo en los siguientes casos:

- Si una persona vende separadamente la misma cosa a varios individuos, se obliga por la entera prestación hacia cada uno de ellos.
- Si el testador lega una misma cosa a dos personas, en proposiciones distintas, origina dos obligaciones por el total. Entregada la cosa al primer **co- legatario** que se presente el heredero queda obligado para con el otro valor.

g. Obligaciones de Derecho Civil y de Derecho de Gentes

Las obligaciones del **Derecho Civil** surgen de los contratos regulados por el derecho quirritario: *nexum, sponsio* -se realizaba mediante el empleo de palabras solemnes-; en cambio las obligaciones de **Derecho de Gentes**, estaban reconocidas por los contratos admitidos por este derecho, los cuales se caracterizaron por el no empleo de formalidades solemnes para su realización; este derecho reguló los actos jurídicos de los extranjeros; los contratos que generaban obligaciones de **derecho de gentes** fueron **el comodato, depósito y la compraventa**.

h. Obligaciones de Derecho Estricto y de Buena Fe

Las obligaciones de **Derecho Estricto**, surgen del derecho Quiritario, el deudor en este tipo de obligación, debía cumplir con lo expresamente pactado. De tal manera que en el caso de comparecer ante el juez, por el no cumplimiento de la obligación, éste no podía realizar una interpretación extensiva del contrato, sino respetar las palabras sacramentales expresadas por las partes al momento de la contratación. Se utilizó en los contratos del *nexum*, *stipulatio* y *contratos litteris*.

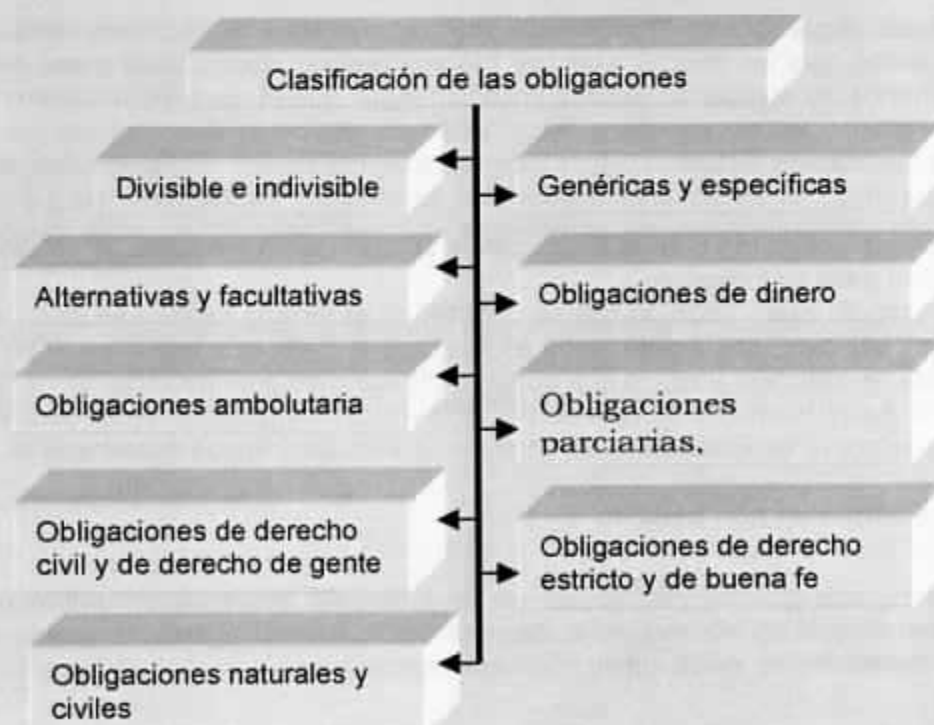
Las obligaciones de **Buena Fe**, el juzgador gozaba de la facultad de interpretar la obligación del sujeto pasivo, y fallar bajo **el principio de Equidad** y voluntad presunta de las partes. Estas obligaciones, tenían como fuente los **contratos bilaterales**.

i. Obligaciones Civiles y Naturales

Las **Obligaciones Civiles**, gozan de acciones, que permiten al acreedor compeler judicialmente al deudor en caso de incumplimiento de la obligación.

Las **Obligaciones Naturales**, carecen de acciones generadoras de consecuencias jurídicas; por ello si el acreedor podía retener lo pagado por el deudor de manera voluntaria; y éste no podía alegar **pago de lo indebido**. En la práctica, las obligaciones naturales se garantizan a través de una **garantía real o personal**; si aceptan la **novación y compensación** como un medio para extinguirlas.

En resumen



6. Formas de extinción de las obligaciones

a. El Pago

Para los formalistas romanos, **el pago**, fue la mera ejecución de lo obligado, sin haber establecido otro medio para extinguir la obligación. El efecto extintivo debió admitirse sólo después de toda una larga evolución

b. La Novación

Es el traslado o transferencia de una obligación anterior a otra nueva **-civil o natural-** de tal manera que la primera obligación quedaba extinguida. Esta modalidad necesita la existencia de una obligación anterior, de tal manera que se pueda constituir una nueva obligación, que podía consistir en:

- Cambio de personas - *del deudor, acreedor o de ambos*-, cuando el nuevo deudor se obliga por mandato del antiguo, se le denomina **delegatio pasiva**, cuando lo hacia el acreedor, se le denomina **delegatio activa**.
- Cambio del objeto de la obligación.
- Cuando se realizan agregados o modalidades a la condición, plazo o un sponsor.

c. Compensación

Modestino la definió como **"La contribución recíproca de deudas y créditos, ocurría cuando el acreedor reviste también la condición del deudor"**. No existe el impedimento que las partes convengan por un procedimiento válido compensar sus obligaciones.

En la época de Justiniano la **compensación** se oponía a las *acciones reales*. Exigia para los demás casos, que las deudas a cumplir fueran líquidas, y referidas a cosas del mismo género. Los Romanos no admitieron, la compensación legal que el derecho moderno reconoce.

d. Contrarius Actus

Los romanos aceptaron que las obligaciones se disolvieran mediante un proceso inverso al que se adquirió para su formación.

Gayo, estipuló que: "Todo lo que se contrae en el terreno jurídico se disolvía por el derecho contrario". **Ulpiano**, decía que: "Nada es tan natural como que una cosa se disuelva del mismo modo que se contrajo, y así, lo que quedó obligado mediante palabras se ha de extinguir en la misma forma, y lo en que se convino por el mero consentimiento ha de disolverse también por él". Este principio se aplicaba en los contratos solemnes y en los consensuales.

e. Pactum de non petendo

Este pacto, era general para todos los deudores de forma individual. Se refería a toda la prestación o tenía un efecto parcial. Era convenida también a favor exclusiva de la obligación, que los herederos no estén autorizados a invocarlo.

f. Plazo y la Condición

No se constituía en obligaciones supeditadas a extinguirse por el mero transcurso del tiempo; pero el Pretor por razones de equidad, las estableció como excepciones, a favor de aquél en cuyo beneficio está establecida la modalidad.

g. Transacción

Consiste cuando dos personas que alegan derechos sobre una cosa, dan por terminadas sus diferencias sacrificando parte de sus pretensiones. La transacción fundada en documentos falsos era nula, pero sólo en la parte que había servido de fundamento legal. Por que las transacciones son de interpretación restrictiva.

h. Confusión

Se presenta cuando la calidad de **acreedor** y **deudor**, que supone dos o más personas, se confunden en una sola persona, por ejemplo: Un obligado hereda a otro unido por el mismo **vinculum juris**. Como se ha adelantado, este modo de extinción no es extraño a los derechos reales; las servidumbres suelen desaparecer cuando se confunden las personas de su **titular** y del **dominus**.

También nacia entre acreedor y un codeudor solidario, la prestación puede ser exigida en su totalidad salvo los que resultaban luego de las relaciones privadas de los codeudores entre sí - **sociedad, mandato**.

i. Imposibilidad

Cuando la prestación no puede cumplirse por **imposibilidad física o legal** desde luego, cuando ha sido ajena a la voluntad del deudor.

La muerte del deudor extinguía la obligación penal, salvo que la acción del acreedor hubiera sido contestada antes de morir. En las obligaciones, cuya prestación es un hecho en donde se ha tenido en mira las condiciones personales del deudor, esto es en los contratos **intuiti personae**, la muerte extingue la obligación como **el mandato**, en ciertas clases de **locación de servicios** en la sociedad.

La **capitis deminutio** máxima y media implica una muerte civil y demás efectos análogos excepto en las obligaciones que entrañan un deber natural, porque la razón civil no podía destruir los derechos naturales, por ejemplo, **el legado de Habitación**

j. Prescripción Liberatoria

En el derecho primitivo, no existía la **Prescripción**, por ello las **acciones honorarias** caducaban al año; en cambio las **acciones civiles**, estaban limitadas a excepciones de la **actio auctoritas** y la **ley furia de sponsu**, las demás era imprescriptibles.

Teodosio, generalizó la prescripción para todas las acciones, fijándole un plazo de treinta años, acordó una excepción a favor del deudor para repeler la demanda del acreedor, pues la prescripción no podía ser declarada de oficio.

Justiniano, realizó modificaciones, para beneficiar a la Iglesia, los lugares de beneficencia y respecto al patrimonio imperial, al extender la prescripción a cuarenta años. Para la repetición de lo pagado prescribía en cincuenta años; pero los créditos del fisco era imprescriptible.

El tiempo es indispensable para correr la prescripción, que el derecho había dado origen a una acción por ejemplo, que esté vencido el plazo o cumplida la condición.

La prescripción puede ser interrumpida o suspendida. Se interrumpe cuando el tiempo acumulado no cuenta, es decir, no es posible aprovecharle ulteriormente sumándolo a otro plazo de prescripción posterior, una vez aparecida la causa interruptora. Se suspende la prescripción, si bien impide momentáneamente que corran los términos autoriza a invocar todos los que han transcurrido con anterioridad una vez desaparecido el motivo de su suspensión.

La prescripción se interrumpe en las obligaciones, bien sea por su reconocimiento expreso o tácito, por demanda judicial o por protesta ante la autoridad pública o tres testigos. Pero la prescripción se suspendía, por regla general por que son sus aplicaciones el beneficio a favor de los pupilos y de los menores de veinticinco años, de manera especial a los bienes dotales, el peculio adventicio del filius familias.

k. Concurso de dos causas lucrativas

Establecido en las Institutas "Si se hubiere legado una cosa ajena y en vida del testador el legatario hubiere se hubiera convertido en el dueño – *talvez producto de una compra*- puede obtener el precio de la cosa invocando el testamento; pero si lo fue por causa lucrativa -*por donación o título semejante*- no puede ejercerse acción alguna, y no podía concurrir en una misma persona y sobre una misma cosa dos causas lucrativas

Elaboro un cuadro sinóptico de las formas de extinción de las obligaciones y destaco las características más relevantes de cada uno.

ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE No. 4

1. Leo el artículo 1830 del Código Civil Nicaragüense e identifico los elementos de las obligaciones y los comparo según los Romanos
2. Elaboro un cuadro comparativo de las fuentes del Derecho de obligaciones de los Romanos con nuestro Código Civil
3. Investigo en el Código Civil Nicaragüense la clasificación de las obligaciones y establezco semejanzas y diferencias en ambos derechos.
4. Retroalimentación mi aprendizaje en la hoja de respuesta de la pág. 195

C. DE LOS CONTRATOS

1. Nociones generales de los contratos

El contrato es la fuente lícita de las **obligaciones**, donde la voluntad interviene en forma esencial –**el acuerdo de voluntades entre dos o más personas**-. El contrato romano resulta de una convención creadora de obligaciones, sancionada y denominada por el derecho civil.

Los contratos conforme el derecho romano son “**Las convenciones que estan destinadas a producir obligaciones y que han sido sancionadas y nombradas por el derecho civil**” (Petit, Eugene. 1994. Pág. 244).

Debemos diferenciar lo que es una convención del contrato, la acepción convención es general, y esta referida a todo aquello sobre lo que se presta el consentimiento para celebrar o transigir algún negocio. Esta la distinción que hizo Ulpiano.

Comparación entre pacto y contrato. Todo contrato lleva dentro un pacto, pues sin acuerdo de voluntades no existe contrato.

En Roma el pacto era el acuerdo de voluntades entre dos o más personas respecto de un objeto determinado. Las partes que celebraban el pacto o convención, podían proponerse crear, modificar o extinguir un derecho; sin embargo, el simple pacto no bastaba para crear una obligación civil: *igitur nuda pactio obligationem non parit*, no era así respecto del contrato que ya se dijo antes provisto de acción y tenía un nombre.

Ahora bien, aunque el pacto nudo carecía de acción producía no obstante, determinados efectos jurídicos; así, engendraba obligaciones naturales, de manera que si una de las partes cumplía voluntariamente el pacto no podía alegar después un pago de lo indebido. También ofrecía una defensa al producir una *exceptio*. Finalmente, poco a poco, en interés de la equidad y de la rapidez que exigía la vida económica de Roma, recibieron eficacia jurídica numerosos pactos nudos, que se les denominó vestidos, los cuales se dividieron en *pacta adiecta*, *pacta praetoria* y *pacta legitima*. Cabe agregar que a pesar del avance anterior, aun en la época justinianeana se encuentran los pactos nudos. Ejemplo: la mera promesa de interés.

2. Desarrollo histórico de los contratos en el derecho romano

El contrato romano, en sus orígenes no se admitía el formalismo, con excepción de los contratos de **mutuo**, posteriormente las formalidades se extendieron al **nexum**, **la stipulatio y los nomina arcaria**. Pero el acuerdo de voluntades cuando consistían en los que se prometiera acordar la posesión pacífica y duradera de una cosa –**Venta**-, o su goce y uso– **Locación**-, o se conveniera realizar operaciones comunes –**sociedad**-, o hacer ejecutar por otros actos que nos interesen –**mandato**– se les sancionó por el derecho posteriormente. Lo mismo que aquellas convenciones en que mediaba una **datio** –**depósito, comodato y pignus**–.

En este desarrollo histórico de los contratos, los romanos necesitaron distinguir el contrato del pacto; en principio todo contrato conlleva un pacto, pues sin acuerdo de voluntades no existe el contrato.

Para los romanos, el pacto significaba el **acuerdo de voluntades entre dos o más personas respecto a un objeto determinado**. Cuando las partes celebran el *pacto o la convención*, pueden prometerse la creación, modificación o extinción de un derecho; pero el simple pacto no es suficiente para crear una obligación civil; en cambio en el *contrato* conlleva una acción, provisto de un nombre –(Ventura Silva, Sabino. 1985, Pág. 276)-.

De lo anterior, se desprende que el *pacto carece de acción*, pero puede producir determinados efectos jurídicos, así generaría *obligaciones naturales*.

3. Elementos de los Contratos

Se comprende como elementos de los contratos, aquellos factores necesarios para que se den los contratos, por ello para que los contratos gocen de validez, requieren de **elementos esenciales** –*sujetos, consentimiento, objeto, causa y forma*-, **elementos accidentales** –*condición, modo o carga*- los cuales dependen del consentimiento de las partes.

Conforme a los Doctrinarios del derecho, por ejemplo Pothier los elementos de los contratos son **esenciales, naturales y accidentales**.

a. Elementos esenciales

Es la esencia del contrato aquellas cosas sin las cuales no puede subsistir, por ejemplo la **venta** exista una cosa vendida o precio, o que el **comodato** sea gratuito.

Son elementos esenciales de los contratos la **capacidad**, el **consentimiento**, **objeto** y la **causa**.

1) Capacidad

Es imposible contratar sino se realiza el acto entre personas capaces. El derecho romano consideró *incapaces* para contratar a :

- **Infantes Sui iuris** menores de 7 años
- **Mente Captis**
- Los **Furiosi**, excepcionalmente podían contratar, cuando tuvieran un estado de lucidez.

Tenían *capacidad relativa* para contratar:

- **Varones Sui iuris** entre los 7 a 14 años, y las **mujeres Sui iuris** de 7 a 12 años, siempre y cuando el acto jurídico a realizar tendiera a mejorar su condición.
- Los **menores de 25 años**.
- Las **mujeres púberes Sui iuris**, siempre con el consentimiento de su *tutor*.
- Los **esclavos**, podían adquirir para sus amos y obligarse contractualmente en relación con su **peculio**. Pero, se les fue permitido obligarse, siempre que fuera con el consentimiento de su **amo**.
- Los hijos de familia, podían obligarse civilmente, cuando el contrato estaba relacionado al peculio de su padre; en el caso que el contrato que celebrará procurará un beneficio a esté –hijo de familia-, estaría obligado naturalmente y no civilmente.
- Los peregrinos o no ciudadanos, en un principio carecieron de capacidad contractual se les imposibilitó ejercer la **sponsio** y la **mancipatio** –(Ventura Silva, Sabino. 1985. Pág. 279).

Analizo la importancia de la capacidad para crear actos jurídicos entre los sujetos que intervienen

2) Consentimiento

Conforme al derecho de la época de *Justiniano* se consideró inexistente un contrato sin la voluntad de las partes, es la *coincidencia de las voluntades de los sujetos contractuales* - que además de existir, fueran capaces-. Esta expresión de voluntades se realizaba a través de *propuestas u ofertas* de una de las partes y aceptación de la otra. El derecho romano, desconoció la formación del consentimiento entre personas ausentes.

El consentimiento expresado por los contratantes, debe de ser libre, exento de **vicios**; en el caso que lo hubieran producirían la nulidad del contrato. Se conocen como **vicios del consentimiento** el *error, dolo, violencia o intimidación y la lesión*.

a) El Error

Savigny lo define como "*La falsa noción que se tiene de una cosa*". Este puede recaer sobre algunos elementos constitutivos del contrato o sobre la norma legal que lo rige. Existen los siguientes tipos de error:

- Error de hecho (error facti)

Cuando uno de los contratantes creía que el otro contratante había cumplido 25 años, y en realidad era de 20 años. A su vez este tipo de error podía ser **Esencial** – *cuando ejercía una influencia decisiva sobre el consentimiento, la parte agraviada podía solicitar la nulidad del contrato*-, **Menos Esencial** –*Si la influencia sobre el consentimiento no era decisiva, por ende no era admisible solicitar la nulidad del contrato*-.

- Error de derecho (error iuris)

Cuando una persona contrata con otra de 20 años, creyendo que las leyes lo considera mayor de edad. Este tipo de error, causa un daño a la persona perjudicada, ya que le es imposible invocar la nulidad del contrato, cuando las *leyes se presumen conocidas por todos los romanos*, contemplaron la excepción de aquellos casos en los cuales le era una condición natural no conocer de las leyes, por ejemplo cuando la persona no estaba instruida, por ser mujer, un menor de 25 años de edad.

Los romanos, también conocieron los siguientes tipos de error, que son:

- Error en la persona

Cuando el negocio se realiza con una persona distinta de aquella de aquella con la que se pretendía contraer la obligación. Así el comerciante vendedor, ha creído que el que compró en su establecimiento es Marco, cuando realmente fue Pedro la compra no es nula. En cambio la celebración de un matrimonio, el error en la identidad de la persona con quien se contrae será esencial. Por ello de que el error sea o no esencia depende de la naturaleza del negocio. –(Ventura Silva, Sabino. 1985. Pág. 286)-.

- Error en la Substancia (error substantia)

Cuando aún existiendo acuerdo sobre la cosa, se está sin embargo en desacuerdo sobre sus cualidades esenciales y constantes, teniendo en consideración la función socioeconómica de la vida común. Si el error es sobre la calidad esencial anula el contrato si es sobre la calidad accesoria no lo invalida.

No hay error sobre la substancia si se compra oro bajo, en lugar de oro fino, o vino agriado en lugar de vino en buenas condiciones, o vestidos usados en lugar de nuevos. En cambio, si hay error en la substancia cuando se compra una esclava en lugar de un esclavo, vinagre por vino, o plomo por oro. -(Ventura Silva, Sabino. 1985. Pág. 286)-.

- Error en los motivos

Este error no vicia, en general, el negocio jurídico. Falsa causa tomada la palabra en sentido de motivo – o falsa *demonstratio non nocet*: la falsa demostración no perjudica. Sin embargo, en algunos negocios jurídicos *mortis causa*, como la institución de herederos el motivo tiende a constituir una carácter o condición esencial del favorecido, y entonces la falsedad del motivo afecta la validez del negocio. Así, el testador nombró heredero a Ticio en la creencia equivocada de ser pariente suyo y así lo designó.

- Error en el negocio (error in negotio)

Cuando recae sobre la naturaleza del negocio que las partes celebran-*Ambas partes al momento de celebrar el negocio jurídico, tienen conceptos distintos del contrato que celebran, por ejemplo Mercedes entrega una suma de dinero a Nestor, en calidad de Donación; pero Nestor asume que la entrega del dinero significa un mutuo que le hace Mercedes, por ende una obligación contraída y pendiente de cumplir.*

- Error en la cantidad (error in quantitate)

Este error no siempre era esencial. Sin embargo, el error es esencial en el caso siguiente: Ticio cree arrendada su finca en 100 pesos, pero el arrendatario entiende erróneamente que el precio del alquiler es de 80 pesos, el contrato no es válido; en cambio, el error no es esencial, si el precio propuesto por el arrendador es de 80 y el arrendatario acepta creyendo equivocadamente que es de 100, el contrato es válido con la renta de 80.

- Error en el objeto (error corpore)

Recae sobre la identidad concreta y real de la cosa, y no en cuanto a su nombre, por ejemplo *Cuando compramos el Fundo A, y el que nos han vendido es el Fundo B* - Ventura Silva, Sabino. 1985. Pág. 286-.

- Error Impropio:

Cuando es inexistente la coincidencia entre la voluntad y su manifestación. En el derecho Romano prevaleció la intención sobre la expresión, salvo si el error era ostensible, que la otra parte pudiera darse cuenta de él, en este caso, el error anulaba, por lo menos los contratos de buena fe.

b) Dolo

Es el engaño empleado con astucia para determinar a una persona al realizar un negocio jurídico que sin tal la mentira no se realizaría -(Ventura Silva, Sabino. 1985. Pág. 287)-. Se establece en el ámbito del derecho romano del *dolo malo*, que es *toda astucia, falacia o maquinación empleada para engañar, sorprender o defraudar a otro*. En materia contractual este dolo, conforme al derecho civil, no era un determinante para solicitar la nulidad del

contrato, siempre y cuando los contratantes lo hubieren establecido así. A menudo las partes se hacían responsables de las consecuencias que eventualmente el *dolo* tendría entre ellos.

El pretor otorgó al contratante engañado la acción de *rescisión del contrato*-independientemente de la buena fe-.

También concedió al deudor que se hubiese obligado a virtud de maniobras dolosas del acreedor los siguientes remedios:

- La *exceptio doli*, por ella se rechazaba la acción de la parte que exigiera el cumplimiento del contrato.
- La *actio doli*, creada según parece por Aquilio Gallo, por ella la víctima del engaño, una vez ejecutado el contrato, podía dirigirse con el autor del mismo, para obligarlo a la reparación del daño sufrido.
- La *in integrum restitutio* (restitución por entero), por medio de ella se restablecían las cosas al estado que tenían antes de cometerse el dolo, siempre y cuando fuera posible.

c) Intimidación o Violencia

Es el acto de fuerza material o moral ejercido contra una persona para obligarla a prestar su consentimiento en un contrato. El derecho romano, demostró flexibilidad en este vicio, ya que si un contrato se celebró con violencia, para ellos era subsanable. El Derecho Romano distinguió dos tipos de intimidación: la violencia física o material: *vis absoluta ver vis corpori illata*; y la moral o psicológica: *vis animo illata ver vis compulsiva*.

d) Lesión

Se presenta la lesión cuando una parte contratante se aprovecha de la ignorancia o extrema necesidad de la otra. En el caso, no existe dolo ni intimidación, pues no hay engaño ni violencia física o moral; simplemente encontramos abuso de la desigualdad intelectual o social de los contratantes. Esta situación la sancionó el Derecho Romano tradicionalmente en la época post-clásica.

Justiniano, consideró sin valor a la *compraventa* que se realizará por un precio menor de la mitad del valor verdadero del cosa -a esto se le denominó *lesión enorme*-. El vendedor podía rescindir la operación; sin embargo, se permite al comprador elegir entre la devolución de la cosa o el pago de lo que faltaba.

3) Objeto de los Contratos

El objetivo primordial de los contratos es de dar nacimiento a las obligaciones. Por ello debe consistir en un *dare, facere* o un *praestare* -consiste en transmitir un derecho real, realizar un acto o bien garantizar una deuda ajena-.

Pero este objeto debía de ser:

- **Lícito**, que no sea contrario a la moral, ni a las buenas costumbres. Que los bienes a que se refieren estén en el comercio.
- **Posible**, debe existir al momento de celebrarse el contrato, salvo que la convención verse sobre cosas futuras -ser posible, tanto física como jurídicamente-

Aún así el contrato queda sin efecto si ellas no llegan a existir. Pero, cuando los contratantes han realizado una operación aleatoria el contrato quedaba firme, si esa fuera la hipótesis a contratar; porque en todo caso lo que se compra es una esperanza.

- **Determinado**, que motive un interés pecuniario para el acreedor.
- debía presentar un interés para el acreedor, es decir, una ventaja valorada en dinero.

4) Causa

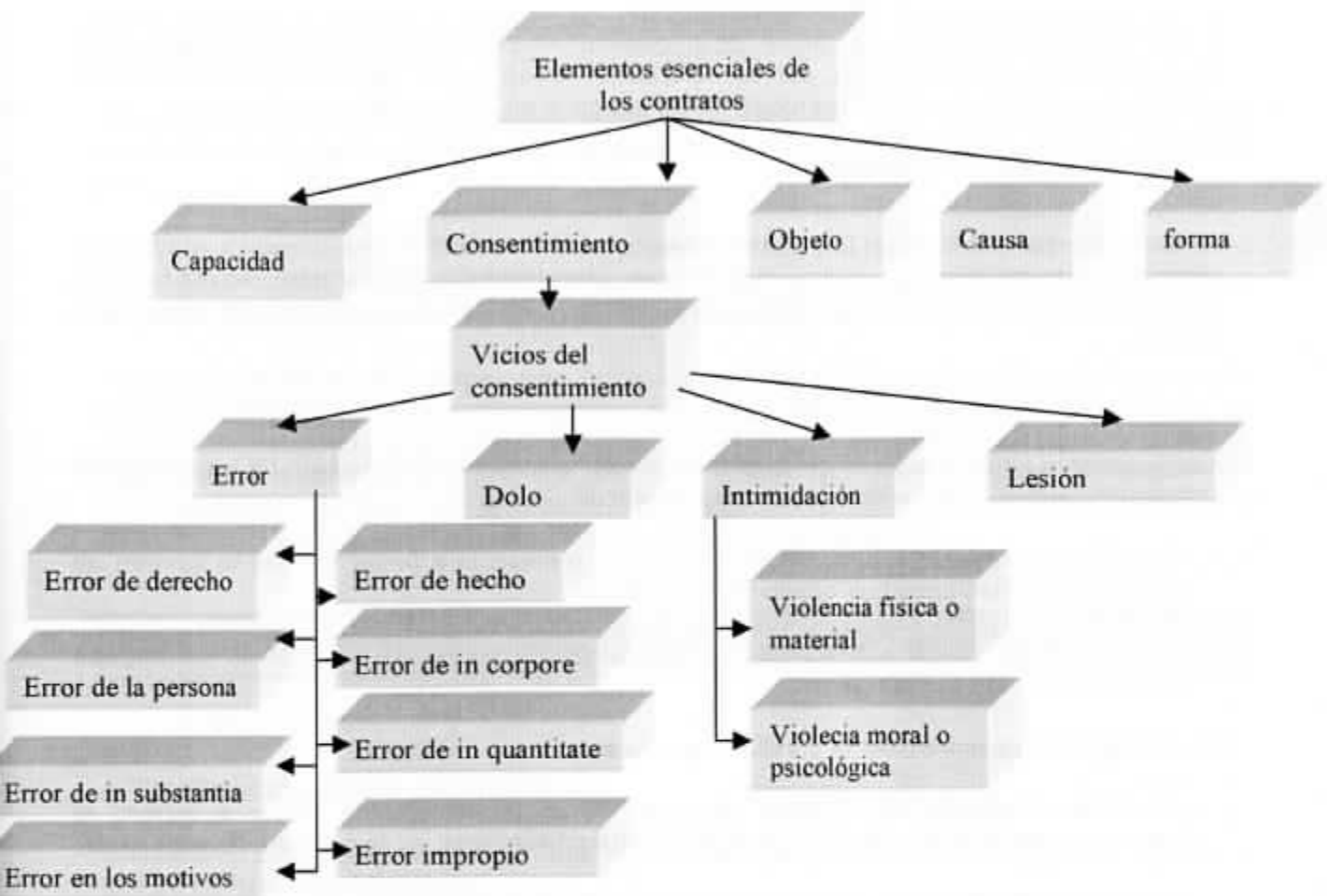
En el derecho romano antiguo se refiere a la **forma** que normalmente se expresaba en los *contratos sinalagmáticos las contraprestaciones de las partes*; que en los *contratos reales* la causa es la **entrega de la cosa** y en los *actos a título gratuito* la palabra solía ser sinónimo de **animus**; que a veces se la asimila a la fuente, y que la noción de causa, análoga a motivo no es ajena al derecho romano.

5) Forma

El último elemento esencial del contrato romano, es la forma; esta venía a ser el molde por el cual las partes debían pasar el convenio para que éste tuviera efectos obligatorios. Además, resultaba un medio de prueba muy eficaz en los actos jurídicos formales, de esta suerte, cuando se cumplía con la forma en tales actos, ello traía consencuencias jurídicas para los interesados.

En la época antigua o preclásica los principales actos jurídicos eran formales, ocupaba la forma un papel esencial en la realización de éstos. Si no se observaba las convenciones carecían de valor. Así, *pesaje* y *nuncupatio*: pregunta seguida de la correspondiente respuesta, menciones escritas, etc. Poco a poco la forma dio su lugar a los elementos subjetivos de los contratos como el consentimiento.

Cuando el negocio no era revestido de la forma exigida por el *ius civile*, no producía los efectos jurídicos que se habían propuesto las partes. Así, no era posible la venta de una *res mancipi* por *traditio*. En estos casos, el pretor intervenía otorgando eficacia a los negocios.



Analizó el cuadro anterior y escribo ejemplos de cada elemento esencial de los contratos

b. Elementos naturales

Son la *esencia del contrato*, se derivan de su *cualidad sin existir una convención expresa*, como es la evicción en la venta; pero, por su naturaleza, deben de ser naturales y no esenciales, pueden ser materia de modificación o renuncia por parte de los contratos.

c. Elementos Accidentales

Se expresan libremente por los contratantes, y modifican con mayor o menor medida los efectos propios del negocio jurídico que realizan. Los elementos accidentales, se les conocen en la doctrina con el nombre de *modalidades*, las más comunes son: *condición, término, modo o carga*.

1) Condición

Acontecimiento futuro e incierto del cual depende el nacimiento o la extinción de los efectos de un negocio jurídico. Con las siguientes características:

- Es un acontecimiento futuro. Un hecho pasado o presente a pesar de que lo ignoren las partes, no pueden constituir objeto de la condición.
- En un hecho incierto, pues si ignora si va ocurrir o no.
- A la condición, queda subordinado el nacimiento o extinción de los efectos del negocio jurídico celebrado por las partes.

De conformidad a sus efectos, la condición puede ser:

- **Condición Suspensiva:** Cuando depende de un acontecimiento futuro e incierto el nacimiento de la obligación, por ejemplo *Te daré un automóvil, si te gradúas de astronauta*.
- **Condición Resolutoria:** Dependen la extinción de la obligación, de un acontecimiento futuro e incierto. Esta condición no suspende la obligación, debido a que está existe, sino que se basa en la extinción de la misma, por ejemplo *Te doy mil córdobas mensuales por una año, siempre y cuando no llegue a Nicaragua un habitante de Neptuno*.

2) Término

Es un acontecimiento futuro, de realización cierta, del cual depende que los efectos de una acto jurídico, entren en vigor o se terminen. Se habla de un *término suspensivo*, cuando el contrato surte efectos a partir de determinada fecha. *Término resolutorio*, cuando el acto tiene efectos hasta determinada fecha.

3) Modo o Carga

Consiste en el gravamen impuesto al beneficiario en un acto de liberalidad. Por ejemplo, establezco un legado por la cantidad de *Diez Mil Córdobas* a favor de Julio, siempre y cuando construya un monumento a la memoria de mi abuela materna.

4) Efectos

Los contratos en principio, no debían afectar a terceros, sólo tenía efectos entre las partes. Por lo general los romanos, aplicaban los siguientes efectos en materia contractual:

- *Res inter alios judicatae neque emolumentum afferre his qui iudicio non interfuerunt neque praepjudicium solent irrogare.* "Las cosas juzgadas entre otros no suelen producir beneficio ni irrogar perjuicios a los que no intervinieron en el juicio".

Quum neque matrum uxoris obligatione conveniri posse constant nisi ipse pro ea se obnoxium fedit. Certissimum est ex alterius contractu neminem obligari. "Es sabido que tampoco puede ser demandado el marido por obligación de su mujer si él no se obligó por ella. Pues es muy cierto que nadie obliga por contrato de otro."

A veces los terceros, se hallaban vinculados a los efectos de una convención en la que no han sido parte, surgiendo algunas estipulaciones a favor o a cargo de terceros. En el *Digesto* y las *Institutas*, se estableció que nadie debía estipular por otro. Se puede señalar algunos casos de estipulaciones a favor de terceros, por ejemplo: "El que hace prometer para su heredero, el que ejecuta una prenda y conviene con el comprador a favor del deudor un pacto relativo a la retitución de la cosa; el depósito de una cosa para que la retire otro".

Elabora cuadro sinóptico sobre los elementos accidentales de los contratos

4. Clasificación de los contratos

Existen diversas clasificaciones, en dependencia del objeto y otras situaciones en los contratos que los romanos establecieron:

a. Clasificación según las Institutas:

La clasificación fundamental romana que recogen las Institutas es la de:

- **Contratos Reales:** Se perfeccionan con la entrega de la cosa, como el *mutuo*, *comodato*, *depósito* y *prenda*.
- **Contratos Verbales:** Se perfeccionan por la pronunciación de palabras solemnes como la *stipulatio*, la *dotis dictio* y el *jusjurandum liberti*.
- **Contratos Literales:** Concluían a través de inscripciones o asientos verificados en los registros que llevaban los romanos. Por ejemplo, la *nomina transcripticia*, el *chyrographum* y las *syngraphae*.
- **Contratos Consensuales:** Se constituían con el consentimiento de las partes, obviando las formalidades, por ejemplo la *venta*, *locación*, *sociedad* y *mandato*.

Durante el devenir del derecho romano, se dieron la creación de nuevos contratos, tales como:

- **Contratos Formales y no formales:** Requieren para su perfeccionamiento, el empleo de palabras solemnes por las partes, por ejemplo en los contratos de *Nexum*, *Verbis*. Los

Contratos no formales, carecían de formalidades al momento de su celebración, por ejemplo los *contratos reales y consensuales*.

Contratos Principales y accesorios: Los primeros nacen jurídicamente por sí mismos, por ejemplo: *venta, locación, préstamo*. Los segundos, necesitan de la existencia de otro contrato, para surgir jurídicamente este nuevo contrato, por ejemplo la *Hipoteca, prenda, fianza*.

Contratos Nominados e Innominados: Los *nominados*, la ley les otorga un nombre en concreto, por ejemplo el *mutuo, arrendamiento*; en cambio los *innominados* carecen de una denominación en especial.

Los romanos clasificaron también a los contratos de la siguiente forma:

Contratos Bilaterales y Unilaterales: Según hiciera nacer obligaciones para ambas o una de las partes contratantes. El contrato será *sinalegmático perfecto*, en los casos de los contratos bilaterales; debido a que las obligaciones nacen al momento de celebrarse el contrato; en caso contrario será denominado *sinalegmático imperfecto*.

Contratos Formales e Informales: En cuanto a su forma; por ende los contratos no formales, no requieren de requisitos externos *-formalidades-* para su existencia; basta con los elementos esenciales *- consentimiento de las partes, entrega de la cosa-*

Contratos Onerosos o Gratuitos: En cuanto a la reciprocidad de las partes, es decir, a la prestaciones que las partes se darán reciprocamente *-Oneroso-*, o no exista ninguna pretación o sólo la efectúe una de las partes *-Gratuito-*.

Contratos Conmutativos o Aleatorios: Por el criterio de equivalencia, los *Conmutativos* al momento de celebrarse había certeza sobre el valor y aún existencia de las prestaciones; en los *Aleatorios*, se ignoran el valor y su existencia, debido a que estaban en dependencia de un acontecimiento desconocido.

Contratos de derecho estricto o de buena fe: Consistentes en las acciones de las cuales se originaban.

b. De los Contratos Reales

En el derecho clásico romano, la obligación que se contrae mediante la cosa, trae como consecuencia la transmisión de la propiedad de esta, para que en un tiempo determinado sea restituida la cosa misma u otro tanto del mismo genero y calidad.

Son contratos reales el:

1) Mutuo

Contrato en virtud del cual una persona –denominada *mutuante*– entrega a otra –denominada *mutuario*– una determinada cantidad de cosas fungibles, con la obligación por parte de ésta de restituir otro tanto del mismo género y calidad en un plazo determinado.

Tenia que cumplirse los siguientes requisitos:

- El **mutuante** debía ser el propietario de las cosas o tener la facultad de enajenarla.
- Debe de existir acuerdo entre las partes- el *mutuante*, a la entrega de la cosa y el *mutuario* a *restituir* la cosa-.
- La entrega de las cosas debía de ser **efectiva**.
- El **mutuario**, gozaba de la facultad de hacer pagar a un deudor suyo al *mutuante*.
- Las cosas debían de haberse apreciado en cuanto a su número, peso, medida –*dinero, cereales, vino, aceite*–.

En este tipo de contrato no cabía el pago de intereses, por tener un carácter gratuito, con la excepción que las partes hubieran pactado otra estipulación-*pago de intereses*–.

2) Comodato

Es un contrato real, bilateral, imperfecto y de buena fe, en el cual una persona – *comodante*– entrega a otra –*comodatario*– una cosa –*mueble o inmueble*– para que la use gratuitamente durante cierto tiempo, al cabo del cual deberá restituirla.

El *comodato*, produce el efecto de obligar de forma inmediata al deudor y eventualmente al acreedor.

a) Características del Comodato

- Era indispensable el acuerdo entre las partes.
- Implicaba la entrega de la cosa al *comodatario*.
- El *Comodatario*, es un simple detentador de la cosa, no era considerado un poseedor, ni propietario de ésta.
- El *Comodante*, no fue indispensable que fuera el propietario de la cosa, podía ser un poseedor de ésta. En atención a esta característica hasta un ladrón podía dar en comodato la cosa robada, porque es un poseedor.
- El *Comodatario* usa de forma *gratuita* la cosa. Era un contrato gratuito, es decir, si la persona realizaba este contrato en gesto de agradecimiento, no existe comodato, sino arrendamiento. Pero el ser gratuito, no era similar a la donación, debido a que sólo se atribuía el uso temporal de la cosa.

b) Obligaciones de las partes

Obligaciones del Comodante	Obligaciones del Comodatario
- Resarcir al comodatario los gastos necesarios incurridos por el comodatario, para la conservación de la cosa.	- Devolución de la cosa, en el plazo establecido
- Indemnizar al comodatario por los vicios ocultos de la cosa	- Usar la cosa conforme a lo convenido
	- Repondría por dolo, culpa

3) Depósito

Es un contrato real, bilateral imperfecto y de buena fe, en el que una persona *-deponente-* entrega a otra *-depositario-* una cosa mueble, para que la custodie de forma gratuita y a devolverla al primer requerimiento.

La *entrega de la cosa*, es el requisito esencial, que no implica la *transmisión del dominio de la cosa*, ni la *posesión* de está. La cosa dada en depósito era mueble, no fungible. Es un contrato gratuito, donde no hay compensación *- de haberla surgiria el arrendamiento-*.

a) Obligaciones de las partes

Obligaciones del Depositario	Obligaciones del Deponente
<ul style="list-style-type: none"> - Conservación de la cosa confiada, - atendiendo a la naturaleza de esta. - Le era prohibido el uso de la misma, so pena de cometer un <i>furtum usus</i>. - Debía restituirla <i>- con los frutos y accesorios de está-</i>, en el tiempo fijado, cuando el <i>deponente</i> la reclamare, a pesar que el término no hubiere llegado a su fin. - Responde por la pérdida o deterioro de la cosa. - Su responsabilidad consiste en tener la <i>custodia de la cosa</i>. 	<ul style="list-style-type: none"> - Resarcir los daños que la cosa hubiera causado el depositario, reembolsando los gastos incurridos por esté

b) Modalidades del Depósito

- **Depósito necesario o miserable:** Tiene lugar en los casos de calamidad pública o privada, que no permite elegir libremente la persona a quien confiar las cosas en custodia. Contra el depositario infiel el pretor concedo una acción *in duplum*.
- **Depósito irregular:** Tenia por objeto dinero u otras cosas fungibles, que puede consumir el depositario, obligandole a restituir otro tanto del mismo género y calidad. Se aplico en la época postclásica.
- **Secuestro:** Cuando dos o más personas confiaban a otra la custodia de una cosa, con la obligación de devolverla a un individuo previamente señalado, o bien, a quien llegue a encontrarse en cierta situación, ejemplo, *en la del vencedor tras una apuesta o luego fallado el litigio promovido sobre la cosa misma*.

4) Prenda

Es el derecho real, consistente en la entrega de una cosa al *acreedor*, por parte del propietario o del poseedor *-deudor o un tercero-*, para que la guarde en garantía de una obligación propia o ajena, con la obligación de restituirla una vez cumplida la obligación.

Este contrato se perfecciona con la entrega de la cosa, así el acreedor pignoraticio tiene la posesión de la cosa, pues el dominio lo conserva el deudor o el dueño de la cosa *-en el caso de ser un tercero-*.

Conforme al derecho clásico, el *acreedor pignoraticio* era responsable de la custodia de la cosa. El *pignorante* estaba obligado a reembolsar al acreedor los gastos incurridos por la conservación de la cosa, resarcirle de los daños que éste le haya ocasionado; responder por las obligaciones que contraiga el acreedor a consecuencia de la venta del objeto pignorado.

5) Fiducia

Es un contrato en el que una persona –*fiduciante*– transmite a otra –*fiduciario*– la propiedad de una cosa, mediante *mancipatio* o *in iure cessio*, con el objeto de garantizar un crédito, o con miras o fines de vario índole. Al acto formal de transmisión se agrega un *pactum fiduciae*, que patentiza la finalidad perseguida con el mismo. Tal pacto se halla sancionado por una acción pretoria.

La *fiducia cum creditore* atribuye al *acreedor* la condición de dueño de la cosa. En tal sentido, puede reivindicarla, así como celebrar cualquier acto de disposición, salvo que cancelada la deuda, se expone a una sanción.

El fiduciario, podía reclamar los gastos hechos en la cosa y resarcirse de los daños que este le ocasiona.

Este contrato desapareció en la época postclásica.

c. Contratos consensuales

Son los contratos que para su validez no requieren ni la observancia de una *formalidad*, ni la *entrega de la cosa*, solo el *consentimiento* de las partes, tanto presentes, como ausentes, manifestado de modo expreso o tácito, de palabra, *per epistulam* o *per nuntium*.

Son contratos consensuales: la *compraventa*, *arrendamiento*, *sociedad* y *mandato*.

1) Compraventa

Es un contrato consensual, bilateral, en el que una de las partes –*vendedor*– se obliga a transmitir a otra persona –*comprador*– la posesión de la cosa, asegurándole su goce pacífico, mediante el pago de una cantidad de dinero.

La compraventa romana, es un negocio meramente obligacional, que crea obligaciones para comprador y vendedor, tras el cumplimiento de las obligaciones de ambas partes –*uno entrega la cosa y otra paga el precio de esta*–.

Es posible la compraventa de una cosa futura, con la condición que la cosa llegará a existir, por ejemplo: *cuando la venta consiste en una cosecha futura*.

En relación a las cosas incorporales se admitía la compraventa de: *Servidumbres prediales*, *usufructo*, *de la herencia ya adquirida por el heredero*, *de un crédito*.

Justiniano, fue del criterio que el precio debía de consistir en una suma de dinero. Del precio se exige, además, que sea cierto –*certum*–, determinado – *la determinación puede hacerse teniendo en cuenta la presencia de ciertos elementos o circunstancias objetivas*–.

Conforme al derecho clásico, el *precio* debía de ser verdadero, y no simulado. En efecto no hay *venta*, sino *donación* cuando el vendedor acuerda con el comprador, en que no le exigirá el precio. Fue prohibido las ventas encubierta bajo la figura de la *donación*. Con Justiniano el precio debía de ser *justo, de tal manera que si en la venta de un bien inmueble, el precio era menor a su justo valor, se podía solicitar la rescisión del contrato.*

a) Obligaciones de las partes

Obligaciones del Vendedor	Obligaciones del Comprador
<ul style="list-style-type: none">- <i>Conservar la cosa hasta su entrega:</i> - respondiendo de toda culpa, por que debía de cuidarla como <i>buen padre de familia</i>. Si la cosa perece por caso fortuito, el comprador estaba obligado a pagar el precio. <p>accesorios y frutos , percibido desde la entrega de la cosa.</p> <ul style="list-style-type: none">- Transferir la propiedad, como consecuencia accesoria, antes debe de realizarse el pago del precio, con excepción de venta al crédito.	<p>Se reducía prácticamente al pago del precio , que la debía aunque la cosa hubiera perecido por caso fortuito. A la vez debía pagar los intereses de la cosa y eventualmente indemnizar al vendedor por los gastos hechos para conservar la cosa. Todo ello sancionado por la <i>actio venditi</i> que goza el vendedor.</p>

y de la redhibición en los siguientes casos:

- * Cuando un tercero, después de la venta, pretenda desposeer mediante acción judicial al comprador, surge la obligación del vendedor de responder de este hecho. En la simple venta, la garantía de evicción era producto de una estipulación previa que consistía en prometer por lo común la devolución del doble del precio si aquella ocurría. Para que proceda la responsabilidad por evicción era necesario que el comprador haya sido diligente en su defensa y, sobre todo, haya notificado, en tiempo útil, al vendedor la turbación de su derecho para que tomara la intervención debida, esto es, la evicción.

por los vicios ocultos de la cosa.

b) Pactos accesorios

La venta, como contrato de buena fe, pueden llevar adjuntos los siguientes pactos adjuntos:

- **Lex Commissoria:** Se autoriza a una de las partes a *rescindir* el contrato frente a la inejecución por parte de la otra, y, que en la venta, se particulariza en la hipótesis que el comprador no pague el precio en el plazo fijado.
- **In diem addictio:** El contrato queda sin efecto si durante el plazo establecido el vendedor recibe mejores ofertas.
- **Pactum de retrovendendo:** El comprador se reserva el derecho de rescatar la cosa dentro de un plazo determinado, restituyendo al comprador el precio que esté pago.
- **Pactum de retroemendo:** El comprador se reserva en un término determinado, el derecho de obligar al vendedor a que se adquiere de nuevo la cosa, por el mismo precio.
- **Pactum protimeseos:** El vendedor podía comprar con preferencia a toda otra persona la cosa, cuando el adquirente quiera desprenderse de la cosa, ofreciendo iguales condiciones que los demás.
- **Pactum displicentiae:** Cuando una de las partes se reserva el derecho de dejar sin efecto contrato, generalmente era el comprador. Salvo que se halla convenido otro plazo, el desistimiento debía producirse dentro de los sesenta días.
- **Pactum de non alienando –de no enajenar-:** De la infracción a este pacto, da lugar al nacimiento de la *acción de daños y perjuicios* contra el primer comprador, pero no anula la segunda venta.
- **Pactum reservati dominii y reservatae hypothecae:** El vendedor se reserva la *propiedad* de la cosa, hasta el pago del precio, en el primer caso, y una *hipoteca* sobre la cosa vendida en el segundo.

2) Locación

Este contrato se diferencia de la venta en que también concede a otro el uso de una cosa mediante el pago del precio en dinero, por un tiempo determinado. El contrato de locación es *consensual, sinalagmático y de buena fe*.

La *Locación*, comprende el aprovechamiento de los objetos materiales que podían ser propias o ajenas- *locatio conductio rei*, cuando el objeto del contrato recae sobre una cosa-, la actividad del hombre - *locatio conductio operarum* :cuando es el trabajo, *locatio conductio operarii o de obra*: cuando los servicios prestados se concretaban en la ejecución de un trabajo particular -. El precio debía cierto y verdadero, fijado en dinero.

a) Obligaciones de las partes

Obligaciones del Locatario	Obligaciones del Locador
- Realizar el pago de la locación, en el plazo y modo convenido con el locatario.	- Entregar la cosa y a disposición del locador. Hacer las reparaciones de la cosa.
- Devolución de la cosa culminado el contrato.	- Responder de los daños y perjuicios de la cosa, en caso de evicción o vicios ocultos.
- Responder de toda culpa, en caso de daño de la cosa.	- Reembolsar al locatario por los gastos incurridos, para conservar la cosa.
	- Gozaba del derecho de acción, en contra del locatario a través de la <i>actio conducti</i> , por incumplimiento de éste.

b) Extinción de la locación:

Vencimiento del plazo convenido y, a falta de él, el término ordinario para los arriendo de fundos rústicos fue de cinco años.

- Por disposición unilateral de las partes contratantes: En el caso del *locador* -por falta de pago del alquiler, o necesitar la cosa para su uso-, del *locatario* -cuando el locador no efectúa las reparaciones necesarias-.
- Muerte de las partes

3) Sociedad

Es la convención de *buena fe, sinalagmática*, en la cual dos o más personas ponen bienes o prestaciones personales en común, para realizar operaciones también comunes soportando las pérdidas y recogiendo las ganancias que resulten.

Las sociedades, no eran consideradas personas jurídicas, con excepción de la *Sociedad Vecigalis*.

a) Elementos del contrato de Sociedad

- Acuerdo de los socios para formar la sociedad
- Aportación recíproca de los socios -*dinero, bienes, servicios*-
- Objeto de la sociedad debe de ser lícito.
- Participación de los socios en las ganancias y pérdidas que, por lo común, es fijada por convención. En caso contrario deben aprovecharse o soportarse por partes iguales. La sociedad no debe ser leonina.

b) Tipo de sociedades

- **Universales** : Los Romanos en este tipo de sociedad comprendían: las sociedades de todos los bienes, en la que los socios colocaban en común sus bienes presentes y futuros.
- **Particulares** : Se incluían en este tipo de sociedad: La celebrada para un negocio determinado.

c) Obligaciones de los socios

- Aportar a la sociedad.
- Responder de evicción y vicios ocultos en su caso.
- Participar a los demás socios de todo el beneficio lícito obtenido.
- Compartir las ganancias y pérdidas obtenidas por la sociedad. En relación a las ganancias, sería en partes iguales si así fuese designada.
- Administrar los negocios sociales, aunque lo común es la designación de un gerente respondiendo, el cual responde por la culpa incurrida por éste.

d) Extinción de las Sociedades

- Por *Ex personis, muerte o capitis deminutio maxima o media de un socio*.
- *Cumplimiento del fin o la imposibilidad de su cumplimiento*: obtención del objeto o pérdida del capital social o vencimiento del plazo, o de la condición o confiscación de los bienes de un socio.
- *Acuerdo voluntario de los socios*
- *Renuncia de uno o varios socios*.

Transformación o Disolución de la sociedad: cuando por estipulación o juicio se haya cambiado la causa de la sociedad.

Luego, de acordada la disolución de la sociedad por los métodos anteriores, se procedía a la liquidación de la sociedad que era determinar, que pasaría con los activos y pasivos de las sociedades, como se distribuía lo que restaba de las sociedades, el capital social de esta.

- *Cumplimiento del término*.

4) Mandato

Contrato mediante el cual una persona –*Mandatario*– se obliga a realizar para otra –*Mandante*– uno o varios actos gratuitamente.

Es un contrato **consensual**, se perfeccionaba por el solo consentimiento de las partes. Cuyo objeto debe de ser lícito.

En el mandato romano, no se acordaba la representación. En consecuencia, no hay relación directa entre el *mandante* y el tercero que trata con el *mandatario*.

a) Obligaciones de las partes

Obligaciones del Mandante	Obligaciones del Mandatario
-Tomar a su cargo las obligaciones contraídas por el mandatario.	Ejecutar el acto que se le ha confiado fielmente, respondiendo de toda culpa que sólo lo obligaba por dolo.
- Reembolsarse los gastos efectuados, pero no las pérdidas que haya sufrido en sus bienes por caso fortuito vinculado al contrato.	Sujetarse a las instrucciones del mandante, no podía variar el objetivo encomendado.
	- No podía transferir la propiedad del mandante salvo que previamente éste la cedio a favor de su apoderado; ni gravar la propiedad del mandante con servidumbres prediales por actos solemnes, etc.
	- Rendir cuentas al fin del mandato y transferir al mandante todos los derechos adquiridos, por ser función es <i>representativa</i> .

b) Extinción del Mandato

- Por muerte del mandante o mandatario.
- Por su ejecución
- Por imposibilidad de cumplir con el Mandato
- Por revocación del mandato por el mandante
- Renuncia del Mandatario –con causa justificada-
- Vencimiento del término establecido.

d. Contratos Innominados

1) Aestimatum

Es un contrato innominado, en el cual un comerciante entrega a otro mercaderías estimadas para que las venda y se lucre con la diferencia del precio ofrecido, o las restituya en caso contrario. Al regular los romanos este contrato, logro diferenciar la venta, el mandato, una locación o una sociedad.

2) Permuta

trueque o cambio:- Es la entrega reciproca de dos cosas, las cuales no son en dinero, porque de serlo, habria una venta. La permuta, se diferencia de la venta, en cuanto a su naturaleza, porque no se aplica los principios de la lesión enorme; lo que no ocurre en la venta – con excepción del precio- sólo se transmite la posesión . En la permuta se transfiere la propiedad de las cosas cambiadas.

3) Precario

Es el contrato por el cual una persona solicita la posesión de una cosa determinada para usarla y devolverla cuando se lo exijan. Si bien es gratuito como el comodato, difiere de éste en que la restitución de la cosa debe hacerse a la primer requisición aun mediando plazo y que el precarista sólo responde en principio, y no mediando mora, de culpa grave. A la vez contaban con los interdictos posesorios.

e. Pactos que reconocieron los Romanos, como formas de contratación

1) Pacto Adjecta

Este pacto por excepción originaba acciones, consistía en una convención supletoria de un contrato principal, cuyos efectos modifica. Estas alteraciones, producirían el aumento o disminución de las obligaciones del deudor, es ahí que se distinguían.

2) Pactos pretorianos

Establecidos por los magistrados, a través de la *acción in factum* se conocieron los pactos en la *hipoteca*, el *constituto* - reconocimiento de hechos sin formas determinadas en una deuda anterior- este pacto consistió en una promesa de pago realizada en una fecha determinada, el *juramento* -debía ser voluntario- consistía en que uno de los litigantes acepta como cosa juzgada los alegatos de la otra parte - El acreedor, por ejemplo, podía convenir con el deudor demandado que la suerte de los discutido dependerá del juramento de éste-, los *recepta*.

3) Pactos Legítimos

Son aquellos que han sido confirmados por la ley; desde luego se toma en cuenta esta última expresión en su forma más amplia y su tuviéramos que particularizar sería a favor de las constituciones imperiales, únicas que los han validado.

f. Donación

En un sentido amplio comprende *"Todo acto de liberalidad por el cual una persona -Donante- entrega a otra -Donatario- gratuitamente todos o parte de sus bienes, produciendo el enriquecimiento de uno y empobrecimiento a otro, aceptada por el que la recibe"*.

Pero no todo acto de liberalidad, en sí es una **donación**. El comodato y el depósito son gratuitos pero no son donaciones, porque no hay pérdida patrimonial sensible.

Las donaciones podían efectuarse tras la estipulación de una ventaja, o liberando una cosa. Pueden referirse a una cosa, o a un derecho determinado o a todos los bienes de una persona.

La donación romana, empezó con la ley Cincia, que fijó un máximo para donar excepto a determinadas *personas privilegiadas, cognados, afines, cónyuges, prometidos y esclavos*. Surgieron nuevas exigencias para las donaciones, como la de transcribirse en los registros públicos, que realizaran en actos escritos y la ante testigos.

En principio se exigía, que los donadores gozaran de capacidad para enajenar, en consecuencia, fueron incapaces para donar: *los menores de edad, los esposos entre sí y administradores de bienes ajenos*.

a) Tipos de Donaciones

- Donaciones a causa de muerte: Subordinada a la premuerte del **donante** por regla general.
- Donaciones entre vivos: Con carácter remuneratorio, cuando se realizaba en retribución de un servicio. Y la Donación Sub modo imponía al donatario el cumplimiento de un cargo. Este cargo absorbía el valor de lo donado, ya en un acto oneroso.

b) Efectos Jurídicos de la Donación

- Transfiere la propiedad de las cosas
- Poseen un carácter irrevocable, salvo casos especiales que son Ingratitud del donatario - por atentar contra la vida la vida del donante, Injuria grave del donatario-, Incumplimiento de cargos, Nacimiento de un hijo al donante si se trataba de una donación hecha a los libertos por su patrón.

g. Otros Contratos

• Obligaciones que nacen quasi ex contractu

Conforme a las Institutas de Justiniano se encontraban en estas obligaciones la gestión de negocios, la aceptación de una tutela, la comunidad incidental, la indivisión hereditaria, la

obligación del heredero de pagar los legados, el pago por error de lo indebido. Explicaremos algunas de estas obligaciones, por ejemplo:

- **Gestión de negocios**

Existe cuando una persona sin **mandato** administra los bienes de otro. Se caracteriza, porque exige que la gestión haya sido ventajosa para el dueño del negocio. En caso contrario, no existe la gestión de negocio, porque el gestor carece de acción alguna.

El gestor debía actuar con el propósito de crear una obligación jurídica y no inspirado por el deseo de una mera atención a título de diferencia social. El objeto de la gestión estaba referida a un acto jurídico- *pagar una deuda*-, a un hecho material -*reparar un muro que amenaza ruina*-.

La gestión de negocios fuera de ser una contrato, esta catalogado en las convenciones sinalagmaticas imperfectas, debido a que crean obligaciones para una de las partes, y eventualmente para las otras.

El dueño del negocio podía exigir la rendición de cuentas del gestor, extinguirle la entrega o transferencia de los derechos adquiridos, en la gestión de negocios.

- **Enriquecimiento sin causa**

Se estableció conforme a los principios del *derecho natural* -*nadie se enriquezca con perjuicio de otro*- es obligación restituir las cosas retenidas sin causa.

ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE NO. 5

1. Establezco la semejanza y diferencia entre convención, contrato y pacto
2. Investigo los requisitos de los contratos de acuerdo a nuestra legislación civil y elaboro un cuadro comparativo sobre las similitud con el Derecho Romano
3. Establezco las diferencias entre los elementos esenciales y accidentales de los contratos
4. Investigue en la legislación Nicaragüense como se clasifican los contratos
5. Elaboro un cuadro comparativo de los contratos reales, consensuales, innominados y nominados, según el Derecho Romano y el derecho vigente.
6. Retroalimentación mi aprendizaje en hoja de respuesta de la Pág. 196

RESUMEN DE LA UNIDAD

Según el Derecho Romano, se denominaba cosas a todo objeto material, inmaterial, susceptibles de derecho patrimonial.

Las cosas pueden ser de relaciones jurídicas, o no ser objeto de relaciones jurídicas.

La propiedad, es la facultad que corresponde a una persona (el propietario) de obtener directamente de una cosa determinada toda la utilidad jurídica que es susceptible de proporcionar; o como el señorío del hombre sobre la cosa garantizado por el objeto, contra toda ingerencia extraña.

La propiedad se adquiere: modos originarios y modos derivativos.

La posesión, entraña un poder jurídico sobre las cosas, la posesión un poder meramente material. Es el poder físico que se ejerce sobre una cosa con intención de la propiedad; sin embargo, son distintos conceptos jurídicos.

La servidumbre, es un derecho sobre la cosa ajena.

El usufructo, es el derecho de usar y disfrutar de cosas ajenas, salvo la sustancia de las cosas.

La superficie, es un derecho real que permite al superficiario el pleno disfrute de un edificio levantado en suelo ajeno; es, además, transmisible Inter Vivos y mortis causa.

Emphyteusis, era concesión de tierras por parte de un ente público o sagrados a los particulares, a perpetuidad o por largo tiempo, mediante el pago de un canon.

La hipoteca, es un derecho real establecido sobre un bien mueble o un inmueble que no se entrega al acreedor para garantizar el cumplimiento de una obligación y su preferencia en el pago.

La obligación o derecho personal, crea un lazo que presupone por lo menos dos sujetos: uno activo y otro pasivo el primero creditor sujeta en cierta forma al segundo deudor para que le preste la conducta debida.

Los contratos, son convenciones que están destinadas a producir obligaciones y que han sido sancionadas y nombradas por el derecho civil.

EVALUACIÓN DE LA UNIDAD

Escribe un ensayo sobre los aportes jurídicos que el Derecho Romano ha dado en nuestra legislación vigente y de qué manera dichos aportes han contribuido al desarrollo del Derecho actual en los países latinoamericanos.

HOJA DE RESPUESTAS

ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE No. 1

1. Comparo el concepto de cosa según nuestra legislación civil y establezco semejanzas y diferencias

Para los Romanos, la palabra **Res**, en un sentido amplio significa **Cosa**, el cual comprende todo lo que puede procurarle al hombre alguna utilidad; pero los jurisconsultos al estudiar las cosas, lo hicieron desde los beneficios que se pueden obtener de estas. comprendiendo lo que puede procurar a las personas alguna utilidad.

Según el Arto. 596 del Código Civil

Las **cosas** en cuanto procuran o sirven para procurar beneficios a las personas que tienen derechos que ejercitar sobre las mismas, se llaman **bienes**.

Como podemos observar el estudio de las cosas desde un punto de vista jurídico se relaciona con la utilidad que estas procuran para el beneficio del hombre, es decir que la concepción sigue siendo la misma.

2. Investigo en nuestra legislación civil la clasificación sobre cosas, lo comparo con el Derecho Romano y establezco semejanzas y diferencias.

En la sesión de tutoría correspondiente presentarán los resultados de la investigación.

A continuación le presento los artículos relacionados con la investigación para su estudio y comparación: artos: 597 al 614 C

3. Elaboro un cuadro sinóptico sobre la clasificación de cosas según los romanos

a. Por su materialidad:

- Corporales
- Incorporales

b. Por su comerciabilidad

- 1) In commercio
- 2) Extra commercium:

- Divini iuris:
 - Res sacrae
 - Res religiosae
 - Res sanctae
- Humani iuris:
 - Res communes
 - Res publicae
 - Res universitatis

c. Por su ubicación

- 3) Res Mancipi
- 4) Res nec Mancipi

- d. Por su pertenencia
 - 5) nullius
 - 6) Res derelictae: cosas abandonadas intencionalmente por su propietario
- e. Por su movilidad
 - 7) Muebles
 - 8) Inmuebles
- f. Por su esencia
 - 9) Consumibles
 - 10) No consumibles
- g. Por su divisibilidad
 - 11) Divisibles
 - 12) Indivisibles
- h. Por su determinación
 - Fungibles
 - No fungibles

ACTIVIDAD DE AUTOPRENDIZAJE No. 2

1. De acuerdo a nuestra legislación civil defino el concepto de propiedad y comparo los elementos de la propiedad según los romanos, con nuestro concepto, e identificando las diferencias.

Los romanos identificaban los siguientes elementos:

Las personas que tenían en su propiedad una cosa, se les denominó Propietarios, los cuales tenían algunos derechos que iban inherentes a las cosas, tales como: el ***Jus Utendi o Usus*** - facultad de utilizar la cosa-, ***Jus Fruendi o Fructus***-representa la facultad de aprovecharse de los servicios que pueda rendir fuera de los frutos de la cosa. El derecho a todos los productos que surgieran de la cosa-, ***Jus Abutendi o Abusus*** -poder consumir la cosa, hasta disponer de ella, de forma definitiva, destruyéndola o enajenándola

El Código Civil en el Arto. 615 C.- La propiedad es el derecho de gozar y disponer de una cosa, sin más obligaciones que las establecidas **por las leyes**.

El propietario tiene acción contra el tenedor y el poseedor de la cosa para reivindicarla.

Según podemos observar nuestra legislación no contempla los tres elementos que identificaban los romanos, es decir, que sólo se refiere a ius frendi y el abutendi, pero no del ius utendi. Un que podemos decir, que si tiene éstos dos, también se presume el ius utendi.

2. Investigo en los límites al derecho de Propiedad según nuestra legislación vigente y compare los casos con los del Derecho Romano.

En la sesión de tutoría correspondiente presentarán los resultados de la investigación.

3. ¿Cómo se transmite el derecho de propiedad según el derecho nicaragüense?

Presentaré las principales que señala nuestro sistema. Ud. Puede investigar otras. Se transmite por posesión, ocupación, prescripción, por accesión, por confusión, convencionalmente.

4. Defino qué es la copropiedad y qué régimen legal se le aplica en nuestra legislación civil?

La copropiedad debe comprender la titularidad del bien a nombre de dos o más sujetos, los cuales ejercer su derecho en igualdad de condiciones, es decir, lo que uno haga el otro debe manifestar su consentimiento.

5. De los modos originarios y derivativos estudiados en el Derecho Romano, elabore una cuadro comparativo según nuestra legislación vigente.

Derecho Romano		Derecho Nicaragüense		Semejanzas o diferencias
Modos originarios	Modos derivativos	Modos originarios	Modos derivativos	

En la sesión de tutoría correspondiente presentarán los resultados de la investigación.

6. De las acciones tendientes a proteger la propiedad, cuáles de las estudiadas continúan ejercitándose.

Entre las principales tenemos: Acción reivindicatoria, acción de comodato precario, querellas, acción de restitución.

ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE No. 3

1. Investigo los interdictos como medio de defensa en la posesión

En la sesión de tutoría correspondiente presentarán los resultados de la investigación.

2. Investigo y elaboro un cuadro comparativo entre la servidumbre en el Derecho Romano y la servidumbre en nuestro derecho

Servidumbre según el Derecho Romano	Servidumbre según el Derecho Nicaragüense

En la sesión de tutoría correspondiente presentarán los resultados de la investigación. Arto. 1559 al 1691 del Código Civil

3. Elaboro un cuadro sinóptico sobre el usufructo, uso, habitación, operae servorum**4. Explico la importancia del estudio de la hipoteca en el Derecho Romano y en el Derecho Nicaragüense.**

En la sesión de tutoría correspondiente presentarán los resultados de la investigación.

ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE No. 4

- 1. Leo el artículo 1830 del Código Civil Nicaragüense e identifico los elementos de las obligaciones y los comparo según los Romanos**

Arto. 1830. Obligación es la relación jurídica que resulta de la ley o de dos o más voluntades concertadas, por virtud de la cual puede una persona ser compelida por otra a dar alguna cosa, a prestar un servicio o a no hacer algo.

- 2. Investigo y elaboro un cuadro comparativo de las fuentes del Derecho de obligaciones de los Romanos con nuestro Código Civil**

En la sesión de tutoría correspondiente presentarán los resultados de la investigación.

- 3. Investigo en el Código Civil Nicaragüense la clasificación de las obligaciones y establezco semejanzas y diferencias en ambos derechos.**

En la sesión de tutoría correspondiente presentarán los resultados de la investigación.

ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE NO. 5

- 1. Establezco la semejanza y diferencia entre convención, contrato y pacto**
Convención puede ser unilateral o bilateral; contrato es bilateral y pacto, son las cláusulas que conforman la convención o el contrato.
- 2. Investigo los requisitos de los contratos de acuerdo a nuestra legislación civil y elaboro un cuadro comparativo sobre las similitud con el Derecho Romano**
En la sesión de tutoría correspondiente presentarán los resultados de la investigación.
- 3. Establezco las diferencias entre los elementos esenciales y accidentales de los contratos**
Los elementos esenciales son los de determinan la validez o anulabilidad de los contratos en cambio los elementos accidentales, son modalidades que no traer que no determinan validez de los contratos.
- 4. Investigue en la legislación Nicaragüense como se clasifican los contratos**
En la sesión de tutoría correspondiente presentarán los resultados de la investigación.
- 5. Investigo y elaboro un cuadro comparativo de los contratos reales, consensuales, innominados y nominados, según el Derecho Romano y el derecho vigente.**
En la sesión de tutoría correspondiente presentarán los resultados de la investigación.

GLOSARIO

Animus: Ánimo, intención

Astipulatio: Acuerdo, consentimiento, afirmación.

Bona: Riqueza; bienes

Bona fidei: Buena fe

Causae probatio: la prueba de la causa.

Censo: Tasar, estimar, valuar

Codex: Libros de entrada y salidas de mercaderías.

Composito: según lo convenido

Condictio: Acción tendiente a la restitución de cosas, que sin razón justificada han pasado a la posesión de una persona, a la de otra.

Condictio causa data: acción personal causada que se empela para obligar a otro a dar o no hacer.

Condictio certi: acción personal por la cual una persona sostiene que otra está obligada a dar o hacer una cosa determinada en su favor.

Condictio ex mutuum: acción que se otorga al acreedor, contra el deudor o beneficiario de un *mutuum pecuniae credendae*.

Conditio sine qua non: condición esencial o intangible.

Confessio est probatio probatissima: La confesión es la prueba por excelencia.

Confessio in iure: Reconocer un hecho o derecho en juicio.

Datio: acción de dar, derecho de disponer de sus bienes.

Debere: tener deudas, deber, ser deudor

Debitor: deudor

BIBLIOGRAFÍA

- Arangio-Ruiz, Vincenzo, Instituciones de Derecho Romano. Buenos Aires : Depalma, 1986.
- Arias Ramos, J. Derecho Romano. 18A. ED. -- Madrid : Revista de Derecho Privado, 1986
- Arias, José: Manual de Derecho Romano, Editorial Guillermo Kraft LTDA., Buenos Aires, Argentina. 1941.
- Avila Martel, Alamiro de Derecho Romano. Martel. -- 2A. ED. -- Santiago de Chile :Jurídica de Chile, 1992.
- Errázuriz Eguiguren, Maximiano. Manual de Derecho Romano 4A. ED.Santiago de Chile : Jurídica, de Chile, 1997.
- Fernández Buhe, Julio. Manual de Derecho Romano. Rosa María Yáñez. -- La Habana : Pueblo y Educación, 1982.
- García Garrido, Manuel J.Derecho privado romano : acciones, casos, instituciones. 5A. ED. -- Madrid : Dykinson, 1991.
- Gutiérrez Alviz, Faustino. Diccionario de Derecho Romano-- Madrid Reus, 1948.
- Gutiérrez-Alviz y Armario, Faustino Diccionario de Derecho Romano. -- 3A. ED. --Madrid : REUS, 1982.
- Guzmán Brito, Alejandro Derecho Privado Romano . Santiago de Chile : Jurídica de Chile, 1997.
- Iglesias, Juan: Derecho Romano Historia e Instituciones, 11ª Ed., Ariel S.A, Barcelona, España. 1994.
- Kunkel, Wolfgang. Historia del Derecho Romano 9A. ED. -- Barcelona : Ariel, 1985.
- Margadant S, Guillermo Floris: El derecho romano privado. Editorial Esfinge S.A, México, D.F, 1965.

Oderigo, Mario N. Sinopsis de Derecho Romano. 6A. ED. -- Buenos Aires : Depalma, 1982.

Peña Guzmán, Luis Alberto. Derecho romano. -- 2A. ED. Buenos Aires : TEA, 1966.

Petit, Eugène. Derecho Romano. Managua : Hispamer, 1994.

Petit, Eugène: **Derecho Romano-Condensado de la obra de Eugène Petit**. Hispamer, Managua, Nicaragua, 1994.

Rascón García, César Manual de Derecho Romano. Madrid : Tecnos, 1992.

Rasquin, José A.N. Manual de latín jurídico. 2A. ED. -- Buenos Aires : Depalma, 1993.

Sáinz Gómez, José María. Derecho Romano I. México : Limusa, 1997.

Silva, Sabino Ventura. Derecho romano : curso de derecho privado. -- 8A. ED. México : Porrúa, 1985.

Uscatescu, George. Del derecho Romano al Derecho Soviético Madrid : Instituto de Estudios Políticos, 1968.

Unidad Autoformativa III
Derecho de sucesiones y
derecho procesal romano

PRESENTACIÓN

Estimados alumnos:

La segunda unidad comprendió los elementos doctrinarios y romanísticos en relación con las obligaciones y contratos, aportes jurídicos que como pudiste comprobar se mantienen en nuestro derecho actual. Ahora estudiaremos el sistema sucesorio y el sistema procesal, siempre partiendo de un enfoque comparativo desde nuestra legislación.

El derecho hereditario, sucesorio o simplemente de sucesiones romano, que reguló las consecuencias que se producían con la muerte de una persona, tenía por consecuencia la designación de herederos, la transmisión del patrimonio y la manera en que ésta se realizaba.

Por ello, señalaremos en esta temática de los derechos sucesorios, los derechos y deberes que poseemos las personas no se extinguen con nuestra muerte. A pesar de la existencia de excepciones legales a esta aseveración legal, en pocos casos acontece lo contrario.

En la esfera de los derechos que son intransmisibles, se encuentran los derechos políticos, los derivados en materia de derecho de familia, como los del matrimonio, la patria potestad o la tutela, pero ocurre lo contrario en los derechos patrimoniales, los cuales son transmisibles mediante herencia.

Los romanos permitían la transmisión de los derechos reales con excepción del usufructo, uso y habitación, y en los derechos personales son transmisibles –con excepción de los contratos de mandato--, sociedad y locatio conductio operarum, así como las obligaciones derivadas de delito.

OBJETIVOS

1. Analizo los aportes jurídicos que los romanos brindaron a nuestra cultura jurídica en el sistema sucesorio, estudiando las principales instituciones que contribuyeron a perfeccionar nuestro derecho.
2. Destaco las principales características de los procedimientos legales para resolver los conflictos de interés privado y público.

A. DERECHO DE SUCESIONES

1. Derecho de sucesiones

a. Nociones generales

En sentido amplio, sucesión es el cambio de titular de un derecho subjetivo, vale decir, la sustitución de una persona por otra, en una relación jurídica. En este sentido el concepto de sucesión comprende no sólo la que se produce por causa de muerte, sino también por actos entre vivos; y tanto la que ocurre a título universal como a título particular.

Sucesión proviene del latín *Successio*, en sentido amplio equivale a traspaso de derechos: era la adquisición, por una persona, de los enajenados o abandonados derechos de otra; aquella –adquirente– sucede a ésta –enajenante o causante–. De este concepto nace la distinción entre sucesión universal o a título universal y sucesión a título particular, según que se trate de una persona, de su patrimonio como un bloque, o del traspaso de derechos singulares, determinados y separados. (Sabino Ventura, 1985, 209).

En sentido estricto, sucesión es el cambio de titular en el conjunto de relaciones jurídicas patrimoniales de una persona, por muerte de ésta. También se emplea el término de sucesión para representar a la universalidad jurídica compuesta por el conjunto de los bienes, coporales e incorporeales, activos y pasivos, de una persona muerta: *hereditas*.

En las generalidades, señalaremos que únicamente podían realizar **Testamento** aquellos que gozaban de la **Testamenti Factio Activa**.

b. Clasificación

En cuanto al traspaso de los bienes, creaba la realización de algunas modalidades de las sucesiones:

1) Por su causa

- a) **Sucesión mortis causa.** El traspaso de los bienes se daba producto de la muerte del *transmitente*.
- b) **Sucesión Inter vivos.** El traspaso de los bienes era por diversos modos y causas *aún viviendo el transmitente*.

2) Por su alcance

- a) **Sucesión a título universal.** Es la que comprende todo el patrimonio, considerado como universalidad jurídica (conjunto de bienes, coporales e incorporeales, activos y pasivos), o una parte alicuota de éste (igual a las demás partes en que se divide el todo).
- b) **Sucesión a título particular.** Es la parte que comprende sólo uno o varios derechos patrimoniales, considerados aisladamente.

Tanto la sucesión a título universal como a título particular, puede producirse *inter vivos* o *mortis causa*:

- **Sucesión universal inter vivos**

- Adrogatio: el adrogante adquiría el patrimonio del adrogado.
- Convenio in manu: por el cual el marido adquiría el patrimonio de la mujer.

- **Sucesión universal mortis causa**

- Hereditas: sucesión universal del derecho civil.
- Bonorum possessio: sucesión universal del derecho pretoriano.

- **Sucesión particular inter vivos**

- Compraventa
- Macipatio
- Traditio, etc.

- **Sucesión particular mortis causa**

- Legados
- Donaciones mortis causa, etc.

Elaboro un cuadro sinóptico de la clasificación de sucesiones según su modalidad.

c. La sucesión universal Mortis Causa

Surge cuando a la muerte de una persona, otra, *haeres*, asumía la totalidad de las relaciones jurídicas del difunto. En cuanto a la posibilidad de adquirir la totalidad de los bienes del causante, previeron establecer algunas excepciones consideradas absolutamente intransmisibles.

En general, para que surja este tipo de sucesión es indispensable:

- Muerte de la persona (de *cuius*, causante) capaz de tener un heredero, ya que *hereditatis vivi non datur*
- La existencia de un heredero y designado con ese carácter, que puede ser establecido en virtud de un *testamento*, *ley*.

Las características de esta sucesión son, entre otras:

- 1) La sucesión en general implicaba la designación de un heredero, que podía ser instituido a través de la **voluntad del causante** –*Sucesión Testamentaria*–, por la **Ley** –*Sucesión Ab intestato*–; estas dos designaciones eran incompatibles.

- 2) Al *heredero* no pasaban solamente los derechos del difunto, sino, además, las obligaciones y cargas del causante. Cuando asumía las obligaciones de éste, debía compensar las obligaciones del causante, hasta con su patrimonio, si fuese necesario.
- 3) Todas las relaciones jurídicas establecidas por el causante, las asume el *heredes*, por ejemplo: los efectos de la usucapión.
- 4) Existieron los *herederos*, que una vez designados, podían adquirir el patrimonio sin necesidad de aceptación, por ejemplo: los *Heredes Sui* –estaban sometidos al causante por el lazo agnaticio–, *Heredes Necessarii* –esclavos del causante–, *Heredes Extranei*.

d. Objeto de la herencia

La herencia romana es la continuación de la persona del difunto. Al igual que el resto de los actos jurídicos romanos, su organización y carácter de la hereditas, tuvo una connotación religiosa para los romanos.

En relación con la herencia, no eran objeto de transmisión al heredero algunos derechos del causante:

- 1) En derechos públicos: magistraturas, cargos que el difunto desempeñaba.
- 2) En derechos privados: aquellos que surgían de las relaciones jurídico-familiares: manus, tutela, y las obligaciones *ex delicto*.
- 3) Algunas de carácter patrimonial: como el usufructo, el uso, la habitación.

e. ¿Quiénes pueden ser herederos?

- 1) La persona *ciudadana*, que gozaba de los tres *status*: *familiae*, *civitatis*, *libertatis*.
- 2) Mujer romana libre y *Sui iuris*

En la sucesión *testamentaria* estaban incluidos aquellos admitidos en la sucesión *mortis causa* y los aptos para tener *peculio*, por ejemplo: *servi populi romani*, *cubiculari*, *filiusfamilias*.

El *heredero* se designaba por vía *testamentaria*, cuando el *causante* lo establecía en su testamento –o *Intestada*–; lo establecía la *ley* cuando no existía testamento, atendiendo el vínculo familiar con el *causante*.

f. Capacidad del heredero

- 1) La necesaria fue llamada por los romanos *testamentifactio*. Carecían de ella los *perigrini*, los hijos de los condenados por delitos de alta traición, y en derecho cristiano los apóstatas y herejes
- 2) El *ius capiendi* o *capacitas* consiste en que el heredero capaz de serlo y llamado a una herencia no se encontrara en alguna de las situaciones en las que las diversas leyes vedaban la adquisición de la herencia.

- 3) La ausencia de la *indignitas* (indignidad), que va regulándose a partir del principado, abarcó hipótesis múltiples y variadas, que señalan siempre casos de conducta delictiva, inmoral o incorrecta del heredero para con el difunto.

g. Designación del heredero (*Delatio hereditatis*)

La *delatio* o llamada a heredar era de dos especies, según por quién y cómo se hacía la designación del heredero:

1) Testamentaria

La designación del heredero la hace el causante en un negocio jurídico unilateral (testamento)

2) Intestada

La designación la hace la ley atendiendo al vínculo familiar que unía al heredero con el de *cuius*.

h. Hereditas iacens et vacans

LLámase herencia yacente al patrimonio que aún no ha sido aceptado por el heredero. Según la concepción antigua, en el intervalo que va de la muerte del causante (*delación*) a la aceptación de la herencia, los bienes hereditarios estaban sin protección, sin titular, eran *res nullius*, dado que el heredero señalado en el testamento aún no los aceptaba; por esta razón, antes del derecho clásico no se protegía el patrimonio hereditario, y quien se apoderaba de la herencia no cometía robo. Después, el derecho clásico consideró que debía protegerse al heredero aun cuando no hubiere aceptado; por ello, quien se apoderara de los bienes cometía *furtum*-hurto, robo-.

En resumen

Sucesiones	Clasificación	<ul style="list-style-type: none"> • Por su causa: <ul style="list-style-type: none"> - sucesión inter vivo - Sucesión mortis causa • Por su alcance <ul style="list-style-type: none"> - Sucesión a título universal - Sucesión a título particular
	Sucesión universal "mortis causa"	Se da por la muerte de una persona, el <i>haere</i> , asumía la totalidad de las relaciones jurídicas
	Objeto de la herencia	El patrimonio del causante
	Designación de heredero	Testamento Intestado

Establezco diferencias entre sucesión mortis causa y sucesión inter vivo

ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE No. 1

1. Defino el término de sucesión según los romanos y establezco diferencias con el concepto de nuestra legislación vigente.
2. Elaboro un cuadro sinóptico de la clasificación de sucesión según los romanos
3. Investigo en nuestra legislación las cosas que pueden ser objeto de herencia según el derecho nicaragüense y lo comparo con el de los romanos.
4. Analizo la capacidad para ser heredero desde el punto de vista romano y señalo los requisitos que establece nuestra legislación.
5. Retroalimento mi aprendizaje en la hoja de respuesta de la pág.246

B. SUCESIÓN TESTAMENTARIA (EL TESTAMENTO)

1. Concepto

Los romanos definen el testamento *"como el acto jurídico solemne, de última voluntad, por el cual una persona instituía heredero o herederis disponía de sus bienes para después de su muerte, a veces incluyendo otras disposiciones, tales como las sucesiones a título particular, manumisiones y nombramientos de tutores y de curadores"*.

La palabra testamento proviene de *testatio mentis*, que significa manifestación del pensamiento. Es un acto solmen por el cual una persona instituye uno o más herederos.

Se caratceriza por ser:

- Un acto civil, como tal reservado a los ciudadanos.
- Un acto jurídico unilateral, por ser la voluntad de una persona.
- Un acto personalísimo: el testador lo emite sin intermediario o representante alguno
- Un acto solemne: debía de cumplir las formalidades establecidas por la ley, bajo pena de nulidad.
- Es revocable: existía la posibilidad de variar la voluntad del testador, otorgando otro testamento o anulando el anterior. Se instituye al heredero.
- Es un acto que exige la institución de heredero, si no existe ésta o si es nula, son nulas todas las demás disposiciones del testamento.

2. Formas de testar

a. Formas del Derecho Civil

1) Testamento Comitiis Calatis

Este tipo de testamento lo realizaba el *paterfamilias* en período de paz, ante la presencia de los comicios por curia, debidamente convocados para dicho acto –se dice que la convocatoria para este fin, el comicio por curia, la realizaba dos veces al año, presidida por el pontífice máximo–.

El jefe de familia declaraba ante los comicios a quiénes instituía herederos, aprobando aquellos su deción, de modo que el testamento resultaba una verdadera ley.

2) Testamento In Procinctu

Era realizado por el *paterfamilias* que se encontraba enlistado en las filas del ejército, y deseaba testar. Se expresaba la última voluntad del testador frente al ejército.

3) Testamento per aes et Libram o Mancipatorio

Cuando al paterfamilias le era imposible testar a través del Testamento In Procinctu, el derecho le permitía heredar a través de la *mancipación de su patrimonio*, con la presencia de cinco testigos y un *libripens*, encargándole a un amigo de forma oral la ejecución de su voluntad a favor de las personas designadas por éste.

Operaba de la siguiente manera: el testador mancipaba sus bienes a un tercero, llamado **Familiae emptor** (la figura del *Familiae Emptor* era similar a la del actual ejecutor testamentario o albacea, recibía los bienes en calidad de custodio, para disponer después de ellos conforme a la voluntad del testador), o sea comprador del patrimonio, al tiempo que designaba a su o sus herederos, y daba instrucciones al *familiae emptor* sobre la forma en que debía repartir su herencia.

4) Testamento Nuncupativo

Admitido por el derecho civil, consistía en la declaración en voz alta por el testador, y en presencia de siete testigos, en la cual designaba a su heredero. Los romanos establecieron que era más arriesgado que el **per aes et libram**; pero el trámite fue ágil y sencillo por no exigir formalidades para su celebración o redacción por escrito (Ventura Silva, Sabino, 1985: 216).

b. Derecho pretoriano

Conforme al derecho Honorario --*Bonorum Possessio Secundam Tabula*--, cuando en el derecho civil se estableció un formalismo rígido para realizar los testamentos, el pretor simplificó las formas de testar, así nace el **testamento pretoriano**, el cual consistía en que el testamento debía estar escrito en tablillas y llevar el sello de siete testigos, sin exigir el rito de la Mancipatio.

c. Derecho del Bajo imperio

En este período se simplificó aún más la legislación sobre los testamentos, y de la fusión de las reglas del derecho civil, del honorario y del derecho nuevo nació una nueva forma de testar: el *testamento tripartitum*, llamado así porque tomó sus reglas de legislaciones diferentes, así:

- 1) Del derecho civil primitivo, la presencia de los testigos y la necesidad de que el testamento debía realizarse en un solo acto sin interrupción.
- 2) Del derecho honorario, el número de siete testigos, con gravación de sus sellos.
- 3) Del derecho nuevo, constituciones imperiales, la firma del testador y los testigos.

d. Formas de testar en el derecho Justiniano

El derecho imperial estableció algunos cambios en la realización de los testamentos, emergentes de una combinación de los anteriores modalidades de testar, de tal forma que establecieron los siguientes:

1) Testamentos públicos

Nace en el derecho postclásico a través de dos modalidades: el *testamento apud acta conditum* --realizado de manera oral frente a la autoridad, que luego levantaba el acta correspondiente--, y el *testamento principi oblatum*, realizado por escrito, luego se depositaba en los archivos imperiales.

2) Testamentos privados

Estableció la formalidad de ser elaborado en presencia de siete testigos que han de ser invitados por el causante, capaz, otorgado sin interrupción alguna. Los testamentos privados se realizaban en dos modalidades: **oral** --*el testador expresaba su voluntad en presencia de los testigos, con voz e idioma inteligible*-- y **escrito** --*consistía en la presentación de un documento que contenía la voluntad del causante, elaborado ante la presencia de testigos*--.

Los testamentos orales podían ser *ológrafos* --cuando eran escritos por el testador, *no era indispensable la firma del mismo, pero sí las de los testigos*-- y *alógrafo* (lo escribía una persona distinta del testador). Tanto los testigos como el causante debían colocar su firma y sello.

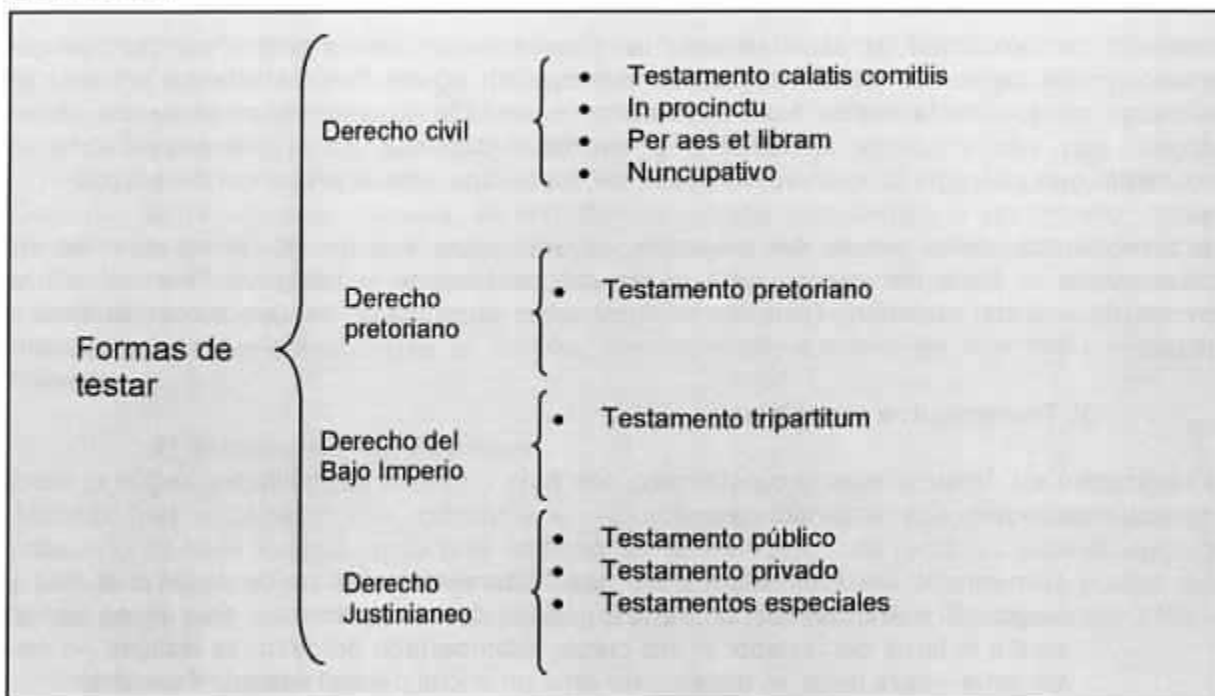
3) Testamentos especiales

Se realizaban en determinadas circunstancias, con más o menos formalidades, según el caso, o nuevas modalidades de testar, por ejemplo:

- a) Aumentaron las formalidades en los testamentos realizados por analfabetas y ciegos: El número requerido de testigos fue de ocho personas, este último testigo suplía la firma del testador si era ciego, acompañado del resto de testigos --o sea *los siete*-- para dictar su testamento ante un oficial público llamado *Tabularius*.
- b) Disminuyó en los aspectos de requisitos formales, por ejemplo, cuando se realizaba en tiempos de peste no se exigía la presencia simultánea de los testigos, con el propósito de evitar el contagio. Cuando el testamento era realizado en el campo, se requería únicamente la presencia de cinco testigos.
- c) Testamento del padre a favor de sus hijos. Se realizaba de forma oral en presencia de dos testigos, o se hacía constar en documento ológrafo.
- d) Testamento militar. En sus inicios se caracterizó por la mayor amplitud que poseía, debido a que era realizado tanto por militares que se encontraban en las batallas como por los inactivos; por ello Justiniano limitó su realización a aquéllos que se encontraban en las batallas; de forma general se realizaba tras la expresión de la voluntad del *testador* ante la presencia de un testigo.

Este testamento significa una excepción a las normas testamentarias romanas, debido a que el militar testador podía testar en parte de su bienes, y el resto dejarlo sin la designación de herederos --*sucesión intestada*--.

En resumen



3. Interpretación del testamento

En el derecho romano, la estipulación y el testamento son negocios formales, de modo que la forma es la base de valor, de allí que las palabras que se empleen se tomen en su acepción típica y se les dé el sentido que tienen en el lenguaje ordinario.

Al inicio de la República, en los negocios formales, se atribuye a las palabras el sentido concreto que en determinado caso les dio el declarante.

Se parte de una interpretación objetiva de las palabras para llegar a la indagación de la voluntad individual. El desarrollo anterior se favorece por la influencia de los negocios libres de forma, por una parte, y de otra, por la retórica helenística, basada en las doctrinas de la voluntad, propias de la filosofía griega. La oratoria griega triunfa en Roma (150 y 50 a. C.), y es Cicerón quien la representa; en tanto que los juristas romanos de la época defendían la rigurosa sumisión al valor objetivo de las palabras, los oradores forenses se erigieron en paladines de la interpretación de la voluntad.

El testamento, a pesar de su formalismo, puede tener disposiciones equivocadas, y entonces debe tenerse en cuenta la voluntad del testador; como el testamento era una causa favorable, siempre se trató de evitar formas de interpretación que quitasen valor a la institución de herederos, legatarios o fideicomisarios; de ahí que una condición imposible no anulaba la disposición testamentaria con la cual se relacionaba, sino que la tenía por no escrita. Asimismo, la designación formal de la persona del heredero o legatario ya no importaba a los clásicos, siempre y cuando no hubiera duda respecto de su identidad.

Los romanos siguieron la interpretación auténtica del texto o la voluntad del testador. Nos ayudará a dilucidar este problema el examen de un famoso pleito sucesorio relatado por Cicerón, conocido como la causa curiana: Un tal M. Curio había sido nombrado sustituto hereditario para el caso de que el hijo que esperaba el testador (Caponio) muriera antes de llegar a la pubertad, pero aquel hijo no llegó a nacer (porque la viuda no estaba embarazada); entonces, los herederos ab-intestato defendidos por Q.M. Escevola afirmaban que el testamento había quedado sin efecto al no cumplirse la condición a que se había sujetado el derecho de M. Curio. Éste, sin embargo, defendido por el famoso orador L. Licinio Craso, sostenía que había que fijarse, más que en el tenor literal, en la voluntad del testador. La causa fue ganada por M. Curio, es decir, por el orador y no por el jurista, seguramente así fue porque el tribunal centunviral competente en asuntos hereditarios fue sensible a las galas de la elocuencia. Sin embargo, resulta cierto que el jurista Escovola sostenía la interpretación auténticamente jurídica y defendía la tradición en oposición a los influjos de la retórica helenística. Como vemos, en la causa que examina triunfó la interpretación de la voluntad del testador y no el estricto texto del documento como quería el jurista, no obstante, representa un considerable avance sobre interpretación de testamento (Ventura, 1985: 219)

Identifico en este tema el sistema de interpretación que utilizaban los romanos

4. Capacidad activa y pasiva que se requería en los testamentos

- a. Eran capaces de testar las **personas Sui iuris**, ningún alieni iuris podía hacerlo. Existieron excepciones a lo anterior: **los esclavos públicos**, que tenían la capacidad de disponer por testamento de la mitad de su peculio, y los **filiusfamilias**, por igual medio, a través de su peculio. **Las mujeres** en el período de Justiniano tenían capacidad para hacerlo; en su origen, un senadoculto del tiempo de Adriano permitió a las mujeres testar con la auctoritas del tutor, y a través de la *capitis deminutio* se le liberaba de la *familia civil*.
- b. Eran incapaces de testar: **peregrinos, latinos iunianos y dediticios, esclavos, mujeres ingenuas Sui iuris** o sometidas a la *manus*; **Filius Familias, personas in mancipio sin patrimonio**, los **testigos** que negaron su testimonio, de tal manera que se les impuso la sanción de no testar, ser testigos y ser instituidos como *herederos* (Ventura Silva, Sabino. 1985: 220).
- c. Se contempló a aquellas personas que tenían derecho a testar, pero que no ejercitaban este derecho, como: **Impúberes Sui iuris, dementes** --excepto que tuvieran un período de lucidez--, **pródigos** --a no ser que hubieran elaborado su testamento antes de la interdicción--, **sordos y mudos**. Si el estado de éstos era accidental, y el causante lo había instituido como tal, el *testamento* era *válido*.

5. Institución del heredero

Significa el fundamento de la sucesión testamentaria, debido a que sin éste no era válido el testamento. En el derecho antiguo la institución de heredero debía figurar en la cabeza del testamento, en términos imperativos. La validez de la institución del heredero radica en la voluntad presunta del testador de instituirlo con este carácter, es así como nace su derecho a todo el patrimonio, o la estipulación de una forma particular --*legado*--.

Es la cláusula esencial del testamento, en virtud de la cual el testador atribuye a una o varias personas el título de heredero.

1) Formas

a) Lugar que debía ocupar

En principio se exigió que la institución de heredero se hiciese a la cabeza del testamento. Luego se admitió que antes de ella, pudiesen hacerse constar las desheredaciones y nombramientos de tutores. Justiniano admitió que se hiciese en cualquier lugar.

b) Palabras que debían usarse

En principio exigió que el testador dijese: "Dispongo que Yicio sea mi heredero".

Justiniano requirió únicamente la clara voluntad manifestada por el testador, cualesquiera que fuesen las palabras empleadas.

2) Modalidades de la institución de herederos

La designación de heredero era *simple*, con la simple voluntad del testador, y *condicionada* cuando implicaba el cumplimiento de un hecho para ser considerado *heredero*.

En cuanto a la *condición*, podía ser *suspensiva*, por ejemplo (instituyo a Ticio heredero, si llega tal nave del *Asia*). Las condiciones suspensivas suelen ser *inciertas*, cuando depende su realización de la muerte de una persona. El lapso que se da para la realización de la condición produce que la herencia se encuentre *yacente*, es decir, *que el patrimonio no posee un dueño para su administración*.

Al igual que en las obligaciones, puede existir pluralidad de sujetos como *herederos*; en este caso, cada uno de ellos posee iguales derechos eventuales sobre la totalidad del patrimonio de la sucesión --cada uno de sus derechos se encontraba limitado por el derecho de otro--. El testador podía dejar estipulada la parte correspondiente a cada uno de éstos; en caso de que no lo hiciera, se presumía que su intención era instituir a los herederos en partes iguales (Ventura Silva, Sabino. 1985: 222).

Contesto

1. ¿Qué tipos de condiciones podía hacerse en las instituciones de heredero?
 2. ¿Qué número de herederos participan en la herencia?

6. Ius Acrescendi

Cuando entre los herederos instituidos alguno falta, sea porque repudie, sea incapaz o muera antes de la adición, la regla es que la parte de los que no concurren beneficia a los otros en proporción a sus cuotas, en virtud del derecho de acrecer. Para que hubiera acrecimiento se requería que uno o varios herederos faltaran en realidad; esto es, que no acudieran a la sucesión. Si uno hace adición y muere en seguida, no hay acrecimiento para los otros, porque transmite su parte a sus herederos. Tampoco hay aumento si el que rehúsa tiene un sustituto vulgar que aceptó, pues su derecho pasa a éste (Ventura, 1985: 223)

7. Sustitución del heredero

a. Sustitución vulgar

Ante la posibilidad de que el heredero no desera asumir su designación, sin importar el motivo, de forma subsidiaria se estipulaba a otra persona. Por ejemplo, si Ticio no es mi heredero, que lo substituya Mevio. Es decir, que esta sustitución es la que tiene lugar mediante la institución de un segundo heredero, para el caso de que el primero designado no suceda al causante.

b. Sustitución pupilar

Surge cuando el *paterfamilias* instituía como heredero al *hijo impúber*, que se encontraba bajo su potestad, para el caso en que después de su muerte este hijo también muriese *sui iuris* e *impúber*, sin haber podido testar, evitándole de esta manera el peligro de morir sin heredero. Así, lo convertía en persona *sui iuris* e *impúber*, con base en su *potestad paternal*. Esta estipulación debía realizarse en un *testamento*. Aunque el *testador* podía desheredarlo, se dejó la posibilidad de establecer la *sustitución*.

Los romanos previeron la posibilidad de que la sustitución y la institución de heredero se realizaran en diversos testamentos; para estos casos se entiende que existe uno solo; de tal forma que el único válido es aquel en el se instituye a la persona como heredero de los bienes del causante (*presupone esta situación que el heredero ha de haber aceptado la herencia y no repudiar la sustitución, para tal caso*). En la sustitución pupilar, el designado recoge todo el patrimonio del hijo.

En otras palabras, la sustitución pupilar tiene lugar cuando el padre designaba en su testamento al heredero de su hijo, para el caso de que éste muriese *impúber* y, por consiguiente, no pudiese hacer testamento válido.

c. Sustitución cuasi pupilar

Justiniano estableció la *sustitución cuasi pupilar* aplicable a los ascendientes paternos o maternos de un loco. Después de haberlo instituido en la cuarta legítima, podían nombrarle un heredero para el caso que muriera sin haber recobrado la razón (Ventura Silva, Sabino. 1985: 225). Para el nombramiento del sustituto debía considerarse el grado de parentesco, de tal forma que generalmente se delegaba al *descendiente del enfermo* o, en todo caso, a los *hermanos del enfermo*; y de no existir los anteriores, el ascendiente designaba a quien considerara conveniente.

Tiene lugar cuando el padre o asendiente, en su testamento, hacia también el testamento de su hijo o descendiente, que se hallaba en estado de demencia y, por tanto, no podía testar válidamente.

Elabora un cuadro sinóptico de la sustitución del heredero de acuerdo con los romanos

8. Desheredación

El paterfamilias no gozaba de la facultad de despojar a un heredero de sí mismo de su derecho hereditario por la omisión en su testamento (Ventura Silva, Sabino. 1985: 225).

El derecho civil estableció que se debía instituir o desheredar al heredero. De tal forma que la omisión de éste en un testamento producía su nulidad, sin importar que la persona excluida hubiera fallecido antes que el testador. Conforme la *Ley de las XII Tablas*, la desheredación se debía realizar en el testamento, redactado en términos sacramentales.

La estipulación de la desheredación, en el caso del *filiusfamilias*, debía realizarse de forma personal; en las demás personas podía ser general. Cuando se establecía la desheredación, las partes interesadas gozaban de la acción de pedir la nulidad del testamento, en el caso de que fuesen los hijos del causante; si fuesen otras personas, tenían la facultad de solicitar la ampliación del testamento.

Si se desheredaba a las hijas y nietos, el testamento no era considerado nulo, pero las personas excluidas gozaban del derecho a recibir partes iguales en la sucesión --cuando los instituidos fueran herederos suyos y necesarios--, o la mitad de la herencia --si los instituidos fueran extraños--.

Reformas pretorianas realizadas en la desheredación. El pretor exigió al igual que en el derecho civil la desheredación personal para todos los descendientes varones --emancipados o no--, pero en la *bonorum possessio contra tabulas*, si los liberti no instituidos ni desheredados reciben su parte en forma, entonces las tutelas, sustituciones pupilares, las manumisiones y aun las desheredaciones válidas de otros herederos, quedaban firmes, no variaban. Si se rescinde el testamento significaba una nulidad relativa.

Durante el período de Justiniano, la desheredación generó algunas novedades jurídicas en esa materia, en los siguientes aspectos:

- La omisión de un heredero producía la nulidad del testamento.
- El padre de familia estaba obligado a la institución o desheredación de los herederos, los cuales podían ser sus descendientes.
- La designación de herederos o su desheredación se debía realizar de forma personal.
- Si la omisión se tratase de un heredero de sí mismo producía la nulidad del testamento; cuando era un emancipado el excluido, se daba la apertura de la *bonorum possessio contra tabulas*.

Explico el concepto de desheredación y menciono las causas por las que se presenta

En resumen

La institución de heredero constituye la parte esencial del testamento.

El *lus Acrescendi* significa que cuando entre los herederos instituidos alguno falta, sea porque repudie, sea incapaz o muera antes de la adición, la regla es que la parte de los que no concurren beneficia a los otros en proporción a sus cuotas en virtud del derecho de acrecer.

La sustitución, puede ser vulgar, pupilar y cuasipupilar. Significa que es una institución de carácter secundario.

9. Invalidez del testamento

Las causas que invalidan al testamento pueden ser anteriores o posteriores a su elaboración:

a. Nulidades ab initio (anteriores a la elaboración del testamento)

Se declaraba nulo el testamento en los siguientes casos:

- 1) Cuando había falta de capacidad del testador al momento de realizar el *testamento* (***testamenti factio activa***).
- 2) Cuando había falta de capacidad del heredero al momento de realizarse el *testamento* (***testamenti factio pasiva***).
- 3) Cuando realizado el testamento, el testador omitía establecer a su heredero.
- 4) Cuando el testamento padecía defectos de forma.

Las anteriores nulidades se daban en situaciones especiales que producían la nulidad absoluta del acto jurídico; de tal manera que surge el principio romano que señala: "*Lo que es vicioso en su principio no puede convalidarse con el transcurso del tiempo –Paulo– quod initio vitiosum est, non potest tractu temporis convallescere.*"

b. Nulidades posteriores al otorgamiento del Testamento

- 1) Por *capitis deminutio* del testador. El derecho civil contemplaba el caso en el cual el testador, en capacidad de sus funciones, realizó el testamento, posteriormente se le imponía la pena de *Capitis Deminutio*, que producía la nulidad del *testamento* realizado.
- 2) Se anulaba el *testamento* por: la realización de uno nuevo, la supervivencia de un nuevo heredero, la incorporación de un agnado –hijo o mujer in manu– que entra en la potestad del testador etc.
- 3) Por *desertum o destitutum*, cuando el heredero instituido como tal no quiere o no puede aceptar la herencia.
- 4) Por inoficiosidad, es decir, cuando no se respeta lo estipulado en el *testamento*, por ejemplo, se irrespetaba la porción legítima de cierto heredero.

c. Adiciones al testamento

Se estableció la posibilidad de realizar adiciones al testamento. Como el derecho no lo fijaba y el presunto heredero podía demorar su decisión, urgía saber a los demás interesados en la herencia contra quién debían dirigirse sus acciones, esto es, determinar al heredero definitivo. Ante la solicitud legítima, el pretor les concedió un plazo no menor de cien días, para que dentro de él realizaran las adiciones o repudiaciones de la herencia. De no aceptar en ese plazo, se consideraba como una renuncia tácita. Justiniano extendió el plazo máximo a nueve meses, aún prolongado a un año, cuando se lo impetraba el Emperador.

Menciono los casos en que se declara inválida la herencia, a través de un cuadro sinóptico.

10. Herederos necesarios y voluntarios

Los **herederos necesarios** son aquellos a quienes se les transmite la herencia por disposición de una ley; esto implicaba para ellos una obligación de indeludible cumplimiento, por lo cual no era admisible su declinación.

Se consideraban **herederos necesarios** los esclavos instituidos herederos en un testamento y los herederos suyos. Los esclavos, podían solicitar al pretor el *beneficium separationis*, para no responder de las deudas hereditarias, pero sí aceptar la parte activa que conformaban la sucesión.

Los **herederos suyos** son aquellos que se encontraban sometidos a la potestad del *paterfamilias* antes de su muerte.

Los **herederos voluntarios** eran los que podían libremente aceptar o repudiar la herencia, siempre y cuando cumplieran algunos requisitos, por ejemplo:

Requisitos de fondo:

- La herencia debía haberse admitido una vez que hubiera fallecido el testador.
- El heredero debía ser capaz no sólo de obligarse, sino que gozara de la *testamenti fatio* pasiva y el *jus capiendi*.

Requisito de forma:

La aceptación no podía ser parcial ni contener condición o plazo. En el derecho antiguo romano requería una aceptación en términos solemnes, por ejemplo: "*Ya que Emires me ha constituido heredero, concurro a la herencia para tomarla*".

11. Adquisición y repudiación de la herencia

Se adquiría la herencia en dependencia del tipo de herencia. De forma general se estipuló de la siguiente manera:

— Adquisición de pleno derecho: por la simple designación de heredero, adquirían los *herederos sui et necessari* --con su aceptación o sin ella--, heredero voluntario --si aceptaban

la herencia-- , los herederos necesarios, esclavos, aquellos herederos manumitidos por su amo en el testamento --aun sin su consentimiento--.

La herencia se adquiere al momento de la delación en el caso de los herederos necesarios y sui, y se realizaba sin importar su consentimiento; en el caso de los herederos voluntarios, adquirirían la herencia mediante la aceptación expresa o tácita de ésta.

Los herederos sui y necesarios adquieren la herencia de forma automática, con el simple hecho de la *delación*; los herederos voluntarios, al estar fuera de la voluntad del testador, adquieren la herencia cuando la hubieran aceptado de forma tácita o expresa.

Los romanos establecieron mecanismos legales para proteger la *herencia*, de tal forma que:

- El *testador* estaba obligado a establecer el plazo máximo para la aceptación expresa del heredero.
- Los acreedores tenían la capacidad legal para exigir al pretor que obligase a los herederos para que aceptaran la herencia en un plazo no menor de cien días.
- Un *tercero* podía apoderarse de la herencia sin necesidad de justo título y buena fe, cuando la adquiría por un año.
- Con Justiniano, el heredero tenía un plazo de nueve años para aceptar la herencia, periodo establecido por el *magistrado*; si lo establecía el *emperador* el plazo era de un año.

Transcurrido el plazo para aceptar, conforme al derecho antiguo implicaba que los herederos rehúsaban la herencia; con Justiniano significaba una aceptación.

La *repudiación de la herencia* se daba en el caso de los herederos voluntarios, porque a éstos se les ofrecía.

a. Efectos de la adquisición

- El heredero, se dice que continúa la persona del causante.
- Existe confusión de patrimonio, por ende el heredero respondía más allá de lo que recibía como activo --con su propio patrimonio--.
- En materia sucesoria de legados y fideicomisos, el instituido con tales cargas responde con los bienes obtenidos del beneficio otorgado, por el causante.

b. Beneficio del inventario de la herencia y la Bonorum Separatio

Justiniano estableció la figura del *beneficio del inventario*, a favor del heredero voluntario; esto permite al heredero pagar las deudas de la sucesión hasta por el límite de los activos que posee la herencia, siempre y cuando se cumpliera con algunas formalidades.

Con la presencia de un *tabularius*, previa solicitud del heredero, se debía realizar el inventario de todos los bienes de la sucesión, el cual iniciaría dentro de los treinta días a contar desde el momento en que el heredero conocía de la delación de la sucesión, y concluía en un término de sesenta días; en caso de que los bienes estuvieran ubicados lejanamente, concluiría al año.

1) Efectos que conlleva el inventario

- a) No se produce confusión de patrimonios --tanto del heredero, como del causante--.
- b) El heredero es reputado un extraño frente a los acreedores del difunto. Más aún, lograba hacer efectivos sus créditos contra la herencia.
- c) El saldo favorable --si existía-- se otorgaba al heredero una vez que se realizaba el pago del pasivo hereditario.

2) Consecuencias del inventario

- a). Los acreedores del difunto poseen derecho de prelación de cobro sobre los bienes hereditarios, y aun sobre los legatarios.
- b). Los acreedores no gozan de la acción de recurrir de pago contra el heredero.
- c). Si el beneficio era solicitado de forma parcial sobre los bienes hereditarios, era concedido a los que lo hubieran solicitado.
- d). Los acreedores del heredero no tenían ningún beneficio a su favor sobre la herencia que percibiría su acreedor hereditario; así, no resultaría perjudicado de la aceptación de éste en aquellos casos de herencia insolvente.

12. Los legados

a. Concepto

Justiniano, en sus Instituciones, dice *que legatum itaque est donatio quaedam a defuncto relicta*: "Legado es, pues, una especie de donación dejada por el difunto". Esta definición, exacta para su época, no lo es del todo respecto de la clásica, en la cual el legado presentaba ciertos caracteres especiales:

- El legado sólo era dejado en testamento (época clásica); bajo Justiniano pudo escribirse hasta en un codicilo.
- Debía estar formulado en términos imperativos, por ser una ley para el heredero; con Justiniano, poco importaban los términos empleados
- Sólo se imponían al heredero testamentario. En el período justiniano, los legados pudieron ser impuestos a un legatario, éste los recibía con el cargo, a su vez, de cumplir otra liberalidad a favor de un tercer legatario.

En el legado intervienen los siguientes sujetos:

- El que ordena el legado (causante o disponente)
- Aquel a quien se ordena el cumplimiento del legado (gravado)
- Aquel a cuyo favor se deja el legado (legatario)

b. Clases de legados**1) Legado por vindicationem**

El legatario adquiere directamente la propiedad de la cosa legada, pudiendo reivindicarla. En este tipo de legado se necesitaba: que al momento de fallecer, el testador tuviese la propiedad quiritaria del objeto del legado; que la cosa fuera cierta, debía existir al momento de testar.

2) Legado per praeceptionem

Era constituido únicamente por la persona que había sido instituida como **heredera**.

3) Legado per damnationem

Se podía legar cosas ajenas, cosas inexistentes, frutos del fundo, los hijos de una mujer esclava.

4) Legado *siniendi modo*

El causante obligaba al heredero a tolerar una persona que él elegía. Este legado confiere una acción nacida del testamento; pero le permitía al juez interpretarlo con mayor amplitud cuando fuera cuestionado por el heredero.

c. Efectos legales de los legados

- 1) Las cosas objetos de legado eran universales --por ejemplo un rebaño--, materiales o derechos particulares --un peculio--.
- 2) Si se hubiera legado un rebaño y después hubiera quedado reducido a una sola oveja, puede reivindicarse lo que aún sobrevive.
- 3) En el caso del *legatum partitionis* --aquel que no comprende una parte alícuota de la herencia--, el objeto del legado se referirá a una cosa concreta, debido a que existe una sucesión a título particular; por ello el legatario no es responsable ante los acreedores, ni éstos pueden establecer ninguna acción contra éste; a su vez, el legatario está imposibilitado de establecer alguna acción contra los deudores de la sucesión.
- 4) Cuando no se establecía la cuota, implicaba que se había legado la mitad de la herencia. Aunque se le entregaba la mitad de la herencia, el legatario, parciario, no se encontraba obligado de forma directa para responder por el pasivo de la sucesión, debido a que se le entregaba su parte una vez que el heredero había cancelado las obligaciones pendientes de la sucesión.

d. Cosas susceptibles de legado

- 1) Se constituían legados sobre cosas ciertas, propias o ajenas. En relación con la cosas ajenas, debía de conocerlo el testador; debido al orden que se necesita para que el heredero la adquiera y posteriormente la entregue al legatario.
- 2) Cuando se legaba cosas fungibles o determinadas en cuanto a su género. La elección correspondía al legatario, si entrega otra cosa que no se hubiera dispuesto. Mas si el testador hubiera establecido que el legatario eligiera entre sus esclavos o entre sus demás bienes, este derecho era intransmisible al

heredero --aunque varió con Justiniano--. En el caso de que fueran varios legatarios con derecho a elegir, la elección la realizará aquel que resultara ganador de la escogencia al azar entre ellos.

- 3) No se podía legar las cosas corporales e incorporeales, pero existieron algunas excepciones:

El legado de un crédito, por ejemplo, se daba cuando el causante transmitía un derecho crediticio que tenía con otra persona. El heredero debía ceder sus acciones al legatario, a menos que el testador hubiera exigido en vida el cumplimiento. De no ser, podía pedirse su nulidad o revocación.

Legado de liberación. El testador libera al legatario de una deuda de éste establecida a favor de aquél, de su heredero o de un tercero. Tal legado significa una excepción contra el heredero.

Legado de deuda. Este acto de liberalidad traslada una ventaja. Cuando se acuerda que la deuda originaria se incluya en el legado, esto produce que la deuda aumente, invalide o se exija su cumplimiento por parte del legatario. Se aplicaba este legado en la dote efectuada por el marido a su esposa, que también puede importar ventajas para la mujer respecto a los bienes dotalés frente a los herederos del marido.

Legado de alimentos. Comprende lo necesario para la alimentación, la habitación y vestido, pero con todo eso, se tomaba en cuenta lo que en vida el difunto solía darle o lo que les dejaba a los demás. A falta de estos elementos, se procedía de acuerdo con las facultades de difunto y a su afecto por el legatario.

Legado de usufructo. Se constituía sobre bienes consumibles.

e. Derechos del legatario

- 1) Los legatarios tenían la **acción ex testamento personal** para obtener el cumplimiento del legado; la **acción reivindicatoria** después de la adición a la herencia, y finalmente la **acción hipotecaria** para hacer efectiva la garantía que el legatario tiene sobre los bienes del difunto.
- 2) Cuando en el legado se había establecido una condición o un plazo, el legatario podía exigir caución al heredero para asegurar su oportuna entrega --*cautio legatorum*--. Pero el heredero puede pedir al magistrado el interdicto *quod legatorum*, cuando el legatario por sí ha tomado directamente posesión de los bienes legados.

f. Derechos de acrecer de los legados

En los *legados*, al igual que en la herencia, puede surgir el derecho de acrecer entre co-legatarios; en los *legados por per vindicationem* y *per praeceptionem* hay una transferencia de propiedad, mientras que en el *legado per damnationem* y *sinendi modo*, sólo crean una acción personal a favor del legatario. Por lo tanto, como los dos primeros producen un co-dominio entre los legatarios, el acrecimiento se produce de pleno derecho, lo que no ocurre en los demás.

g. Restricciones de los legados

La *Ley de las XII Tablas* estipuló la liberalidad absoluta en materia de legados; pero tres leyes limitaron esta liberalidad:

- 1) La ley ***Furia testamentaria*** prohibía dejar legados a 100 ases, salvo a parientes comprendidos dentro del sexto grado.
- 2) La ley ***Voconia*** incapacitaba a las mujeres para recibir herencias testamentarias de ciudadanos de primera clase, únicamente podía ser legatario el heredero.
- 3) La ley ***Falcidia***, prohibió gravar al heredero con legados que excedieran los tres cuartos de la herencia, con lo que recibía el heredero un cuarto.

h. Revocación y nulidad de los legados

- El legado se revocaba producto de un nuevo derecho, sin formalidad alguna; se admite también la revocación tácita si se tacha la disposición que contenía el legado en el testamento; o si se destruye o modifica la cosa legada; o se enajena; o sobrevienen enemistades graves, lo que se supone en caso de divorcio.

Es nulo el legado por:

- Nulidad del testamento.
- Muerte del legatario antes de aceptar el legado.
- Traslación o revocación del legado.
- Cambio del heredero o legatario.
- Invalidez del testamento cuando hubiera sido inútil *—nulo—*, si el testador hubiese fallecido al tiempo de haberse hecho el legado, sin importar el momento de su muerte.
- Invalidez del legado realizado a favor de un esclavo del heredero, al momento de realizarse el testamento o cuando comprende una cosa extra commercium o perteneciente al legatario, aunque después varíe la condición.

En resumen

La invalidez de los testamentos podía ser inicial o ab initio, es decir, desde su otorgamiento, o invalidarse por circunstancias posteriores a su confección.

La adquisición de la herencia puede ser necesaria o voluntaria, necesaria por la ley y voluntaria por medio del testamento.

Los legados son una especie de donaciones dejadas por el difunto, a aquél a cuyo favor deja el legado.

ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZJE No. 2

1. Investigo y analizo las características del acto testamentario según los romanos, y los comparo con el Código Civil de Nicaragua.
2. Investigo y elaboro las formas de testar de acuerdo con el derecho vigente en Nicaragua y al derecho romano.
3. Investigo qué sistema de interpretación del testamento se utiliza en nuestro sistema y lo comparo con el sistema romano.
4. Explico el concepto *ius Adcrescendi* y el de sustitución. Investigo los casos en que se considera invalidado el testamento, según nuestro derecho vigente y lo comparo con el de Roma.
5. Retroalimentación mi aprendizaje en la hoja de respuestas de la pág 247

C. SUCESIÓN AB INTESTATO

Ante la inexistencia de un **heredero testamentario** nace la *sucesión ab intestato* –**legítima**– como forma subsidiaria del derecho romano para establecer al heredero del patrimonio del causante. Surge desde la época de la *Ley de las XII Tablas*.

La sucesión ab intestato se daba cuando:

- El *cuius* no realizó testamento
- El *testamento* es nulo desde su inicio o era inválido por una causa posterior.
- El *heredero* fallecía antes de la apertura de la sucesión, era declarado incapaz, rechazaba la herencia, o cuando se le estableció el cumplimiento de una condición, la cual no realizó, imposibilitándolo de gozar de los beneficios del *testamento*.

1. Según el *Ius Civile*

La *Ley de las XII Tablas* llamó a sucesión ab intestato a las siguientes personas:

- a. En primer orden a los *sui heredes*, que son los descendientes legítimos o adoptivos que estaban sometidos a la potestad o manus del difunto: hijos, mujeres sometidas a las manus. Éstos eran llamados a suceder sin distinción de grado.
- b. En segundo orden se encontraban los *agnados* más cercanos; éstos eran los colaterales, por ejemplo:

↑
Hermano

↑ ↑
Hijos del hermano premuerto
--sobrinos--

Cuando dos hermanos han sido designados como herederos de su padre, pero uno de ellos fallece y a éste le sobreviven sus hijos, ¿los hijos tienen derecho a la herencia que recibiría el padre? Pues iniciaremos con explicarte que el único que recibirá la herencia es, en todo caso, su tío, debido a que no están capacitados a ocupar el lugar de su padre. Cuando los *agnados* son varios y están en el mismo grado, recibirán la herencia por cabeza; si uno de ellos rechazaba la herencia o moría sin aceptarla, no pasaba su parte al agnado del grado siguiente (Ventura Silva, Sabino, 1985: 258).

- c. En tercer orden estaban los *gentiles* que integraban la gens del difunto, la gentilidad se obvió durante el periodo de Gayo. En relación con la herencia del liberto, la recogía el patrón; como también la del *filiusfamilia* emancipado en virtud de su derecho como *manumissor*, al no poseer herederos suyos.

2. Sucesión Ab Intestato conforme al derecho pretoriano

- a. El pretor, a través de la *bonorum possessiones* estableció la justicia al reconocer los derechos que poseían los herederos del difunto, que no eran llamados a sucesión por ser hijos emancipados, parientes de la mujer, no ser agnados, mujer libre in manus.

- b. De tal manera que contempló las siguientes *bonorum possessiones* --por regla general, se distribuía por estirpes-- a las personas que serían llamadas a sucesión ab intestato:
- c. *Bonorum possessio unde liberi*. Descendientes inmediatos del difunto que estaban bajo su potestad --inclusive los dados adoptados, que no fueran parte de la familia adoptiva-- o fueran emancipados.
- d. *Bonorum possessio unde legitimi*. A todos aquellos que podían recibir la herencia a través de la vía legítima, por ejemplo: *heredes sui*, *agnatus proximus* y *gentiles*.
- e. *Bonorum possessio unde cognati*. Abarcaba a los parientes naturales obviados por el derecho civil, eran los *agnados capite minuti* y sus descendientes, el hijo que estaba unido a la familia adoptiva, parientes de la mujer, mujeres agnadas, todos los parientes por línea sanguínea.
- f. *Bonorum possessio unde vir et uxor*. Una vez agotadas las anteriores posibilidades a heredar, y si no existía ninguna, entonces heredaba el cónyuge sobreviviente.

3. Reformas del derecho imperial

Los emperadores reformaron la situación de los cognados, al hijo respecto de la madre y viceversa --en materia de sucesiones ab intestato--, y modificaron la sucesión de los libertos.

A la madre se le estableció el derecho a la sucesión legítima de sus hijos, siempre y cuando gozaran del *jus liberorum* (Justiniano eliminó este requisito).

Posteriormente se emitieron senadosconsultos que renovaron en materia sucesoria la vocación de las madres a heredar a sus hijos en la sucesión materna con prelación a todo agnado. Los nietos fueron llamados a la sucesión de sus abuelas y del abuelo materno.

Justiniano excluyó a los agnados cuando existían descendientes. Cuando el liberto moría intestado, dejando por heredero suyo a un hijo adoptivo o a la esposa in manu, o una nueva in manu; se le concedió derechos al patrono de poseer la mitad de los bienes del liberto, así aumentaría los derechos de éstos respecto de los libertos ricos.

4. El sistema de las Novelas

Justiniano simplificó el régimen sucesorio en sus Novelas, en los siguientes aspectos. Se llamó a la sucesión ab intestato a:

- a. Descendientes, emancipados o no, por vía paterna o materna. La partición se realizaba por cabezas para todos los descendientes que se encontraban en el mismo grado. Cuando concurren descendientes de distintos grados, los del inferior heredan en representación de su ascendiente inmediato premuerto.
- b. Ascendientes y herman@s de ambos padres; o los hijos de éstos, si sus padres han fallecido. El ascendiente más cercano excluye al más lejano. Cuando sólo existen ascendientes en igualdad de grado, la división se realizaba por línea materna y paterna.
- c. Herman@s unilaterales y sus hijos. En este orden era inadmisibles el derecho de representación. En cuanto a los colaterales, se procedía en relación con su grado de forma progresiva, o sea, no se pasa al orden de sucesores siguientes mientras se hubiera convocado a herederos del anterior grado.

El cónyuge gozaba la facultad de recibir, a falta de cognado, una cuarta parte del patrimonio del causante; siempre que fuera pobre y si existían más de tres hijos, a la viuda se le otorgaba una propiedad o usufructo, según el caso.

Explico brevemente en qué consistía cada sistema de sucesión ab intestato

5. Las donaciones mortis causa

Se constituye como una modalidad especial de donación. Realizada en diversos negocios jurídicos, por ejemplo *promesa de donar*, *transmisión de derechos reales*, *liberación de deudas*, implicaba todos los bienes del donante, sin surgir una sucesión universal (Ventura Silva, 1985: 255).

Para surtir todos los efectos jurídicos, este tipo de liberalidad necesitaba la muerte del donante y que hubiera sido constituida antes de su muerte.

Se necesitaba que el donante gozara de la *testamenti factio activa* y que el legatario gozara de capacidad para recibir legados. La donación mortis causa necesitaba para su realización la presencia de cinco testigos.

Las donaciones mortis podían ser revocadas, por renuncia expresa del donatario o por muerte del donante y donatario de forma simultánea. Se constituían las donaciones mortis causas sobre bienes presentes.

6. Los codicilos

Eran actos de última voluntad que no se encontraban sometidos a las exigencias del testamento, que contenía legados, fideicomisos, manumisiones de esclavos, designaciones de tutores, con la excepción de que no era admisible la designación de herederos a través de los codicilos. Tenían por objeto realizar adiciones a algunas disposiciones testamentarias que no se hubieran realizado, debido a que significaría un nuevo testamento.

En sí, eran cartas escritas por el causante realizadas sobre una tablilla encerada en presencia de cinco testigos. Se ha dicho que el codicilo no podía contener la institución de heredero. Puede, sin embargo, complementar un testamento en el que se ha reservado, para hacerlo en un codicilo, la designación del heres.

El codicilo tenía dos modalidades: era ab intestato --se realizaba antes de que la persona falleciese, sin haber realizado su testamento-- o testamentario --eran empleados para completar el testamento--.

El codicilo testamentario podía ser a su vez confirmado o no por testamento, ratificación que puede ser dada respecto a un codicilo anterior (in praeteritum) o un codicilo posterior (in futurum).

7. Fideicomisos

El fideicomiso (fideicommissum) era el acto de última voluntad expresado bajo la forma de ruego, mediante toda su herencia, una cuota parte de ella o un bien determinado de la misma, a una tercera persona (fideicomisario).

De la definición anterior se desprende que en el fideicomiso intervienen los siguientes sujetos: el fideicomitente o disponente (autor de la herencia); el fiduciario (heredero o legatario) y el fideicomisario (un tercero)

Resumen

A falta de heredero testamentario se abría la sucesión ab intestato, llamada legítima, porque era la Ley de las XII Tablas la que designaba al heredero. Esta sucesión representaba, en el derecho romano un carácter subsidiario, ya que era preferida siempre la sucesión testamentaria.

ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE No. 3

Investigo el régimen legal de la sucesión ab intestato en nuestro derecho y lo comparo con el romano

D. DERECHO PROCESAL ROMANO

1. Nociones generales

La intervención judicial es indispensable para la defensa e interpretación de los derechos subjetivos que posee cada persona, excepcional dentro de las transacciones de la vida cotidiana; también, como órgano que solucione la disparidad de criterio, el litigio, a través de una sentencia dictada de acuerdo con normas que aseguren su justicia.

A ese conjunto de requisitos, ceremonias, ritos, etc, que se encuentran con mayor o menor desarrollo en todos los pueblos y que constituye la materia del derecho procesal, la jurisprudencia moderna los llama reglas de forma, reservando para las normas jurídicas restantes la designación de derecho de fondo.

En Roma, el ejercicio de un derecho fue considerado lícito por regla general; pero conforme al principio de libertad --que permitía el ejercicio de tales derechos-- generaba una limitación, porque en dependencia de su titular variaría el destino que se daría a los derechos, para bien o para mal.

2. La defensa privada (actio)

El derecho romano concibió la *actio* como la facultad que poseen los individuos de reclamar ante aquéllos, debido a la lesión de su derecho individual.

Se estableció procedimientos de excepción para el restablecimiento de derechos concretos, en atención a casos especiales:

- a.** Derecho de repeler una injusta agresión, en casos de posesión.
- b.** La detención de una cosa, perteneciente al deudor a título de prenda.
- c.** Derecho de retención: facultad de ciertos acreedores de no devolver una cosa del deudor, en virtud de un crédito vinculado a la misma.

Conforme el derecho romano, acción "*es la facultad de recurrir a los tribunales, exigiendo el reconocimiento de un derecho discutido o negado*". Las Institutas definían la acción como "*el derecho de pedir en justicia lo que se nos debe que son las palabras de Celso recogidas en el Digesto*".

La acción en sí es un recurso judicial. Pero no es el único; existían remedios procesales que el derecho establece para defender o sancionar una situación o un interés legítimo, por ejemplo: las *integrum restitutiones*, los *interdictos*, etc.

Las obligaciones naturales no son susceptibles para ejercerse una acción judicial; aunque se mantiene el pago hecho y se niega su repetición.

a. Tipos de acciones

1) Acciones civiles u honorarias

Conforme surgieran del derecho civil, *eran imprescriptibles en el antiguo derecho*; si surgían del Edicto de los magistrados eran prescriptibles al año.

Las primeras sólo podrían dirigirse a hacer valer las relaciones tuteladas por el **Jus Civile**, por lo que sólo los ciudadanos tenían acceso a ella; las segundas --llamadas pretorianas-- eran aquellas concedidas por los magistrados --especialmente por el pretor y de manera eventual por los ediles y los gobernadores-- empleadas por la tutela de las acciones no comprendidas por el Jus Civile. De las acciones honorarias destacan las acciones útiles, las ficticiae, las adiectae qualitis y las factum.

2) Acciones útiles y directas

Las primeras eran de creación honoraria, pero inspiradas en alguna acción civil, así por ejemplo, toda la ampliación del campo de la *lex aquilia*, era resultado de acciones útiles. Las acciones directas son las llamadas acciones civiles en que se inspiraban.

Estaban sancionadas expresamente. Se les oponen las acciones útiles que son las creadas por analogía de otras ya existentes. Cuando el derecho no lo ha previsto, los pretores solían conceder a los hechos, por razones de equidad, una acción particular, *actio in factum*.

3) Acciones reales y acciones personales

Las primeras --reales-- sancionaban derechos reales y se ejercitaban contra cualquier persona que obstaculizara el derecho de actor. Las segundas --personales-- servían para reclamar el cumplimiento de una obligación o derecho de crédito (*dare, facere o praestere*).

4) Acciones de derecho estricto o de buena fe

Para dar paso a las acciones de derecho estricto el juez debía encerrarse en los términos del derecho riguroso, mientras que en las de buena fe, el juez tomaba en consideración razones de equidad.

Las Institutas señalan como acciones de buena fe las acciones *ex emto, vendicto, locato, conducto, negotiorum gestorum, mandati, depositi, pro socio, tutelae, commodati, pignoratitia, familiae erciscundae, communi dividundo praescriptio verbis quae de aestimato proponitur, ea quae ex permutatione competit y la hereditatis petitio*.

5) Acciones ciertas e inciertas

Las acciones ciertas estaban referidas a una cosa o crédito determinado; las contrarias se denominaban inciertas.

6) Acciones prejudiciales

Su objeto era resolver ciertas cuestiones que se reputaban previas a otros juicios. Tal es la *causa liberatis* en la que se resuelve si una persona era libre o esclava; el importe de la dote, etc.

7) Acciones arbitrarias

El juez servía de mediador entre las partes antes de pronunciar el juicio, es decir, de condenar al pago de una suma de dinero, fallo que suspende si el demandado entrega la cosa, como en la acción hipotecaria, o la exhibiera, como en la acción ad exhibendum.

8) Acciones populares y acciones privadas

En el primer caso, podía ejercitarse por cualquier particular, en defensa de un interés general; en caso de prosperar la acción, se recompensaba al actor con la totalidad o parte de la multa impuesta al condenado, caso típico, sería la *actio de positis vel suspensis*. Las acciones privadas son aquellas que tutelan un interés particular.

b. Concurso de acciones

Se presenta este problema cuando concurren dos o más acciones que no siempre pueden acumularse al ejercitarse. Así, las acciones rei persecutoriae nacidas de un mismo objeto, no pueden acumularse, el actor debe elegir una, y ejercitada ésta no puede utilizar la otra porque ambas persiguen el mismo fin. En cambio, si el objeto que se reclama es diferente, entonces sí pueden acumularse, así, puede ejercitarse una acción reivindicatoria y una *actio furti*, también la acción redhibitoria y la *q. Minois* OJO OJO OJO nacida del contrato de compraventa. En cambio, dos acciones penales son acumulables entre sí. Por ejemplo: el que roba un esclavo y después lo mata, queda sometido a la *actio furti* y a la *actio legis equiliae*.

Defino qué es acción y elaboro un cuadro sinóptico de los tipos de acciones

c. Las excepciones

La *exceptio* puede definirse como una parte extraordinaria de la fórmula, colocada entre la *intentio* y la *condemnatio*, en la cual se recoge una objeción del demandado que, reconociendo la pretensión del acto, hace valer frente a ella una circunstancia que puede ser capaz de neutralizarla.

d. Extinción de la acción

- 1) Muerte del demandante, antes de la *litiscontestatio*, en acciones de vindicam spirantes.
- 2) En relación con la muerte del demandado. Las acciones rei persecutoriae -- acordadas contra los herederos--: éstos sólo pueden ser condenados hasta la concurrencia del beneficio que han aprovechado. Las acciones penales, por regla general, no pueden deducirse contra los herederos.
- 3) Por sentencia.
- 4) Por transacción y prescripción.

3. Proceso y sus clases

Podemos conservar un proceso como un camino que va desde la acción a la sentencia y su ejecución.

En el derecho romano encontramos una diferencia marcada entre derecho público y derecho privado, el derecho público era siempre iniciado por el magistrado o por cualquier ciudadano en representación de la comunidad, con la finalidad de que el hecho delictuoso fuera debidamente sancionado, y la decisión del juicio correspondía en todos los casos a un órgano estatal investido de jurisdicción.

Por lo que se refiere al proceso privado (similar al proceso civil de nuestros días) se iniciaba por acto de la parte demandante, en donde el juez privado designado por las partes resolvería, y a cuya sentencia aceptaban someterse en virtud de una convención arbitral.

Procedimiento y sus clases

Procedimiento es el conjunto de formalidades que se deben observar durante el transcurso del proceso.

En la doctrina romana encontramos dos clases específicas de procedimiento: penal y civil

- **Procedimiento penal.** Es público, iniciado por el magistrado, por cualquier ciudadano, por la víctima, su familia o cualquier otro. Este procedimiento se llevó a cabo de dos formas: la antigua y primitivamente única de intervención de oficio, sin excitación de nadie, o sea la *cognitio*, y la más moderna de la inculpación o *accusatio*.

Los delitos privados (*delicta*, *melefactia*) eran los que causaban daños a una particular, estaban sancionados con multas privadas y debían reclamarse a través de procesos privados.

- **El procedimiento civil.** Este procedimiento comprendía las controversias de los particulares entre sí y las originadas como consecuencia de la comisión de los delitos privados. Podemos definirlo como un conjunto de reglas que nos permiten hacer valer un derecho frente a la autoridad.

Defino qué es proceso, procedimiento y acción en el derecho romano.

4. Del sistema judicial romano

En Roma se aplicaron tres sistemas procesales: **Legis Actiones**, **Formulario** (que se oponen al tercero) y **Extraordinario**, por tener los dos primeros ciertos caracteres comunes, y fundamentalmente la separación en dos instancias, o con más precisión en dos fases: procedimiento *in iure* y procedimiento *in iudicio*. De estos dos últimos, uno se desarrolla ante el magistrado y el otro ante los jueces.

Es obvio, pues, indicar que en los dos primeros sistemas las autoridades judiciales son distintas en una y otra etapa del procedimiento, lo que no ocurre en el extraordinario, en donde el litigio se instruye y falla por el mismo magistrado.

5. Sujetos procesales que intervinieron en los procesos judiciales romanos

a. El magistrado

En la monarquía, algunas funciones de administrar la justicia eran aplicadas por el Rey, posteriormente en la República la ejercieron los cónsules. Más tarde fueron reemplazados por los pretores urbanos y peregrinos, cuyas facultades se vieron limitadas por las del *praefectus urbi* y el *praefectus praetorio*. En las provincias ejercieron jurisdicción los gobernadores y los cuestores. En el Bajo Imperio, el territorio romano se dividió en *cuatro praefecturae*, las que a su vez se subdividieron en diócesis y provincias: el *praefectus praetorio* y el *praeses provinciae* son sus autoridades. Un funcionario especial, el *defensor civitatis*, interviene en los asuntos menores de las ciudades del Imperio. Además, la condición permanente de ciertos jueces, *pedanei*, llegó a constituir una pequeña magistratura.

Facultades de los magistrados:

- Estaban fundamentadas con base en el *imperium*.
- Tenían jurisdicción, es decir, poder de declarar el derecho, concretado en tres palabras clásicas: *do --dar juez--*, *dico --acordar las vindicias, posesión interina de la cosa discutida--* y *addico --reconocer un derecho litigioso--*.

La jurisdicción puede ser **voluntaria**. El magistrado sólo interviene para dar autenticidad a un acto donde no existen divergencias entre la partes. Es **contenciosa** cuando el magistrado interviene en los litigios de los particulares.

Los magistrados intervienen en la primera fase del proceso (in jure) y eran aquellas personas que coordinaban el desarrollo de esta primera instancia y precisaban el objeto de los debates.

De acuerdo con la extensión de sus poderes y facultades, podemos dividirlos en:

- 1) Magistrados que gozan de *Imperium Merum*. Que consistía en la potestad del magistrado para administrar la justicia civil y de policía, que comprende el derecho de infligir castigos.
- 2) Magistrados que gozan de *imperium mixtum*. Adicionalmente a los poderes que concedía el *imperium merum* disponían de la facultad de intervenir en la tramitación de un proceso y lo ejercían exclusivamente los magistrados superiores (gobernadores, pretores, perfectos y el emperador)

b. El Judex

Salvo en el procedimiento extraordinario, el juez por lo general es un simple particular que era electo por las partes de una lista previamente formada con miembros del senado y posiblemente por caballeros. El actor proponía nombres, de los cuales el demandado aceptaría uno.

En la práctica, el juez se distinguía del *árbitro* porque el primero siempre era designado para aclarar asuntos que podían fallarse por solución afirmativa o negativa; el segundo era nombrado para casos más complejos que necesitaban ser comparados con criterios prácticos y de buena fe.

Existieron los *recuperadores*, los cuales resolvían las cuestiones entre ciudadanos y peregrinos. Posteriormente su competencia se extendió a los litigios entre ciudadanos.

Administrativamente se estableció el *Tribunal de los centumviri*, integrado por ciento cinco miembros, que gozaba de competencia exclusiva para conocer los casos relativos a personas, herencia y propiedad.

Los *decemviri stlitibus judicandis* resolvían casos relativos a la libertad y ciudadanía, que desde Augusto presidían los centuviros y los triumviri capitales que intervenían en el sacramentum y en la manus injectio.

c. Las partes en el proceso; sus representantes y auxiliares

Las partes en el proceso son fundamentalmente dos: el demandante (actos o petitor) y la parte demandada llamada reo o demandado (reus).

Para intervenir en el proceso civil se requería de capacidad procesal, y ésta sólo la poseían los ciudadanos romanos, por lo que en sus orígenes sólo los *paterfamiliae* tenían la aptitud para comparecer a juicio. Posteriormente, durante la época imperial, esta capacidad se hace extensiva al *filius familias*.

En el caso de la mujer *sui iuris* se requería de un tutor para que interviniera a su nombre en los procesos del *ordo iudiciorum privatorum*. Avanzando el imperio cesa esta incapacidad procesal.

Finalmente, en este período se admite en casos excepcionales que los esclavos puedan litigar en contra de sus dueños cuando reciben de éstos malos tratos, y en contra de otras personas con el objeto de pedir la ejecución de un fideicomiso en el cual se ordena su manumisión.

Podían eventualmente intervenir en el proceso los notarios, los fiadores, los oradores y los testigos, que con su participación podían inclinar el pelito a favor de una u otra parte.

En el procedimiento de las acciones de la ley no se admitió que se representara a las partes en juicio, era necesario intervenir personalmente; sin embargo, también aquí encontramos algunas excepciones para aquellos casos en que no era posible material o jurídicamente contar con la presencia personal de alguna de las partes; por ejemplo: cuando se opta en interés del pueblo al ejercer una acción popular; para actuar en nombre de un esclavo al reclamar su libertad; en el caso de la tutela cuando el tutor actuaba en lugar de otro que estuviera ausente o fuera prisionero de guerra o en caso de robo.

6. El procedimiento de legis actiones

Este procedimiento era empleado únicamente por los *ciudadanos romanos*, consistía en declaraciones solemnes del derecho que alegaban las partes, ante la presencia del magistrado, para reclamar y obtener la sanción a un derecho reconocido por el derecho civil (Ventura Silva, Sabino, 1985: 405).

Se aplicó para obtener la aprehensión de una cosa del dueño por acto privado del acreedor --*pignoris capio*--; reducción a la esclavitud del deudor insolvente --*manus injectio*--; apelación a la voluntad divina por medio del juramento --*sacramentus*--.

Podemos caracterizar este procedimiento por su formalismo y oralidad, de no ser así se perdería el *litigio*.

a. Procedimiento in jure e in iudicio

Esta es la primera fase del procedimiento realizado en presencia del magistrado. Las XII Tablas disponían que quien pretendiera citar a otro en justicia, debía hacerlo privadamente y en términos solemnes; y que en caso de resistencia, podía tomarlo en presencia de testigos y forzarlo a comparecer, pero brindándole facilidades, en caso de enfermedad o vejez, un medio de locomoción.

La representación no era posible, con lo que queda dicho que ambas partes debían estar presentes para que comenzara el juicio. Pero el silencio del demandado --*confessio*-- significaba una sentencia favorable para el actor. Negada la demanda, las partes ofrecían garantías para comparecer treinta días después ante el juez. Con la aceptación del juez, de cuyo acto se tomaban testigos *litis contestatio*, terminaba la instancia.

Tres días después deben haber comparecido las partes ante el juez. En caso de inasistencia de una de ellas la causa se falla a favor del concurrente. Allí renuevan sus pretensiones, que suelen ser reforzadas por sus abogados. Luego se procedía a la prueba, que es más amplia en cuanto a los medios a utilizar, y a los autorizados para procedimientos de otros pueblos de la Edad Media.

Por lo general, el juez dictaba sentencia el mismo día.

b. Tipos de Legis Actio

1) Legis Actio Per Sacramentum

Acción de carácter general que se admitía en casi todos los juicios que se encontraban sometidos a procedimiento especial. La *sacramentum* consistía en la apuesta que el postulante vencido entregaba al fisco. Se admitía en acción que intentaban recuperar derechos reales.

Desarrollo procesal:

- a) El actor invitaba al demandado a presentarse ante el *magistrado*, en el caso de no comparecer este último, ni ofrecer un fiador; entonces, el actor lo hacía comparecer por la fuerza.

- b) Con la presencia del magistrado, y cuando se dirimía una acción real, el actor tocaba la cosa objeto del pleito y declaraba que era suya; a su vez el demandado declaraba que la cosa era de su propiedad; luego se procedía a un diálogo breve entre ambas partes, entonces el magistrado ordenaba a ambos que dejaran la cosa objeto del pleito. Así, las partes realizaban un depósito que significaba su aporte a la apuesta. En algunos casos, el pretor otorgaba la *posesión provisional* de la cosa a una de las partes, a la vez obligaba a ésta a la devolución posterior de la cosa.
- c) El magistrado concluía con la *litiscontestatio*, invitaba a los testigos a que se presentaran al tribunal para que narraran los hechos. A la vez, nombraba al juez que se encargaría del proceso probatorio, escucharía los alegatos de las partes, y procedería a dictar la sentencia, declarando quién había perdido la apuesta.

2) Legis actio per conditionem por requerimiento

Fue creada por una ley Silia para los litigios cuyo objeto fuera reclamar una suma de dinero, de bienes determinados.

Desarrollo procesal

"El actor presentaba ante el magistrado, al deudor; el primero afirmaba que el deudor debía pagarle una suma de dinero, le pedía que confesara o negara lo expresado por éste; si el deudor se negaba, el actor decía que ante su negación, lo requería o emplazaba para elegir un juez, en un plazo de treinta días. Posteriormente se seguía el trámite de las acciones declarativas".

3) La iudicis postulatio

Se realizaba para pedir un juez o árbitro, y se permitía, en algunos casos:

- Créditos originados de estipulaciones.
- Solicitud de realizar divisiones de una herencia o cosa común.

Se necesitaba la simple afirmación del demandante de su derecho, y la negativa del demandado, además la petición que realizaba el demandante al magistrado para que nombrara al juez.

4) La manus injectio

Significa un proceso de ejecución en contra del demandante. La acción se concedía contra aquél que se condenaba al pago o contra el deudor que reconocía su deuda ante el magistrado.

5) Pignoris capio

Acción de la ley consistente en el apoderamiento de bienes del deudor a título de prenda, por parte del acreedor, en presencia de testigos y pronunciando palabras solemnes. Se procedía por razones fiscales, militares, religiosos y de higiene pública.

7. Del procedimiento formulario

Estaba a cargo del magistrado, quien llevaba la dirección y señalaba los derechos y deberes procesales de las partes. Éstas expresaban libremente sus pretensiones, y el magistrado con base en dichas exposiciones, concedía la fórmula, la cual resumía por escrito el asunto litigioso de las partes. Se caracterizó por la ausencia de solemnidades y ritos, era invocado por ciudadanos romanos y peregrinos. Cabía la posibilidad de entablar acciones, excepciones y recursos, por las partes para hacer valer su derecho.

Desarrollo procesal

a. Procedimiento in jure

- 1) Iniciaba con la notificación, donde el actor invitaba al demandado a comparecer ante el magistrado. El demandado podía aceptar comparecer o expresar que aceptaría ir, pero alegaba que en el día previsto se le era imposible acudir, para ello nombraba a un fiador, así garantizaría su compromiso de asistir. Cuando el demandante no asistía sin alegar nada, el actor podía hacerlo comparecer por la fuerza.
- 2) Las partes se encontraban ante la presencia del magistrado, el actor hacía una exposición de sus pretensiones, solicitaba la función que redactara una fórmula favorable a su pretensión; el demandado a su vez podía satisfacer la pretensión del actor reconociendo todo lo señalado por éste —o sea, confesando—, o no contestar la demanda, o alegar elementos de hecho o de derecho, elementos que excluían la condenación de éste. Lo anterior era para promover una excepción a su favor, que el magistrado redactaría. Vencida esta etapa, el magistrado concluía la instancia, donde declaraba la procedencia o no del juicio, a través de la concesión de una fórmula.
- 3) Redactada la fórmula por el magistrado, si las partes la aceptaban se daba la *litiscontestatio* al tercer día de la primera contestación; vencido el plazo, las partes comparecían ante el juez, en donde el actor solicitaba la condena del demandado, para esto debía presentar pruebas que fundamentaran su derecho. En cambio, el demandante solicitaba la absolución de los hechos que se le imputaban a través de la presentación de excepciones. En la práctica, los hechos que servían de fundamento al litigio debían probarse, en cambio el derecho escrito no ameritaba prueba alguna.
- 4) Se conocen como medios de prueba: documentos públicos y privados, testigos, juramento, confesión, dictámenes de peritos, inspección judicial y presunciones.
- 5) Valoradas las pruebas por el juez, se debía presentar los alegatos orales de las partes, para así proceder a la realización de la sentencia del juez, que de forma verbal lo hacía saber a las partes.

b. La fórmula

Estaba integrada por:

1) La demonstratio

Parte de la fórmula que se insertaba al inicio para indicar de qué se trataba; por ejemplo: "Puesto que Aulo Agerio ha vendido un esclavo a Numerio Negidio" o también "Por cuanto Aulo Agerio depositó un esclavo en casa de Numerio Negidio".

2) El intentio

Parte de la fórmula en la cual el actor manifestaba su pretensión, por ejemplo: "Numerio Negidio debe pagar a Aulo Agerio diez mil sestercios".

3) La condemnatio

Era la parte en la cual se le daba al juez el poder de condenar o absolver, por ejemplo: "Se condena a Numerio Negidio y a favor de Aulo Agerio, a pagar diez mil sestercios. Si no lo justifica, absuévalo".

En la condemnatio siempre se emitía la resolución con la obligación de entregar una suma de dinero, sin importar o tomar en cuenta el objeto del juicio, y aunque se tratara de acciones reales.

El procedimiento formulario admitió dos formas de representación: el cognitor y el procurator ad litem. El cognitor se designaba en forma solemne por el litigante en presencia del magistrado y de la parte contraria. El procurador podía ser nombrado sin estos requisitos; pero, por lo mismo, el demandado en el juicio podía exigirle la promesa de que el representado ratificara sus actos, e igualmente el actor, que el principal cumplirá la sentencia.

4) La adjudicatio

Etapas en la cual el juez empezaba a adjudicar a determinada persona, conforme a los preceptos de derecho examinados en el proceso.

c. Elementos extraordinarios en el procedimiento formulario

Durante el proceso formulario, accidentalmente se daban las excepciones, prescripciones, dúplicas y réplicas, por ejemplificar.

Por excepción se comprendía a la exclusión de todo lo que se estipulaba en la demanda o en la condena, así lo definía Ulpiano. Produce una derogación al principio que corresponde al demandado probar los hechos: en las excepciones se impone el onus probandi al demandado que las articula. Su fuente primordial fueron los edictos del pretor, las leyes, los senadoconsultos o las constituciones imperiales.

Las excepciones se dividen en perentorias o perpetuas y en dilatorias o temporales, según que extinga la acción o simplemente impida su progreso momentáneo. Entre las primeras pueden indicarse la exceptio doli, y entre las segundas la de incompetencia de jurisdicción. También puede distinguirse en excepciones personales o reales, según estén vinculadas a los litigantes o resulten objetivamente de la relación jurídica.

En los orígenes del procedimiento formulario la excepción fue una *praescriptio*, es decir, una defensa colocada en el comienzo de la fórmula, antes de la *intentatio*, lo que importaba era obligar al juez a contemplarla en primer término. Ya que podía ser alegada tanto por el actor como por el demandado, se separaron *praescriptiones pro actore*, en interés del primero, y de *pro reo* en interés del segundo, que terminaron por confundirse con las excepciones. Opuesta una excepción, el actor podía contestar y articular otra defensa que anulaba el derecho en que aquella se fundaba —*replicatio*—, la que también podía ser contestada por el *excepcionante* —*duplicatio*—, y continuarse así por una *triplicatio* y hasta una *quadruplicatio*.

Una vez que era aceptada la fórmula por las partes, concluía el procedimiento *in iure* y surgía la *litiscontestatio*, que producía los siguientes efectos jurídicos:

- Determinaba el valor de las prestaciones reclamadas.
- Las acciones personales eran transmisibles a través de la herencia.
- Producía un efecto novatorio, en caso de existir un error en la demanda, originaba que se pidiese más —*pluspetitio*— o se pidiera menos —*minus petitio*—.

La sentencia, debía ir en concordancia con los términos de la fórmula, en los cuales absolvía o condenaba al demandante; vencido el plazo para apelar de la sentencia, era considerada una *expresión legal*. La sentencia concedía al actor la acción para exigir las consecuencias de la sentencia a su favor. Y cuando se fallaba a favor del demandante significa que gozaría de la *exceptio iudicati* contra futuras reclamaciones (Ventura Silva, Sabino, 1985: 412).

En dependencia de la sentencia emitida, las partes gozan del derecho de apelación, en razón de que lo dictado lesiona sus derechos; por ello se pedía que dichas sentencias no se ejecutaran por veto de los tribunales. Existieron para ello algunos recursos procesales:

- *Integrum Restitutio*: anulaba la sentencia.
- *Revocatio in duplum*: afectaba los vicios —*forma y fondo*— de la sentencia emitida.

d. Del proceso de ejecución de las sentencias

El procedimiento de las *legis actiones*, se aplicaba en la *manus iniecio* y la *pignoris capio*. El procedimiento formulario recaía en toda sentencia pecuniaria, el cumplimiento de ella no podía hacerse *manu militari*, sino por vía definitiva indirecta como se lo logra mediante la cláusula arbitraria.

8. Del procedimiento extraordinario

El procedimiento tiene sus antecedentes lejanos en el sistema formulario, al resolver casos de alimentos, fideicomisos, cobro de honorarios. El pretor tenía la capacidad para resolver en una instancia el asunto sin la necesidad de remitirlo al juez. Se dice que fue un proceso ágil y de calidad.

Durante su desarrollo histórico, en tiempos de Justiniano, varió al estipularse que se realizaría de forma escrita. Por ello el escrito de la demanda debe contener las pretensiones del actor, contando con la participación de un funcionario público.

Desarrollo procesal:

- Se iniciaba con la notificación al demandado, producto de la petición realizada por el actor.
- Cuando el demandado no asistía a la cita, se le condenaba. Al ser de forma escrita, el demandado podía contestar la demanda, alegando que se allanaba o se defendía de las imputaciones realizadas en su contra.
- Las partes debían rendir juramento, al igual que sus abogados.
- Posteriormente, el juez dictaba la sentencia, sin mandar a las partes a un juez.

Recursos

Eran pocos los recursos contra las sentencias, pero aún se utilizaba la *in integrum restitutio*, la *revocatio in duplum*, tendiente a la nulidad de la sentencia; aunque la apelación no era un medio eficaz.

La *intercessio* era el derecho de recurrir ante un magistrado superior o igual, reclamando por una decisión de otro; se diferenciaba de la apelación en que sólo tenía un efecto negativo para paralizar la ejecución del acto.

Vías de ejecución

La ejecución se reclamaba al magistrado, el cual ordenaba a sus ayudantes la entrega o restitución de la cosa. En el caso de no cumplirse el magistrado condenaba al pago de daños y perjuicios, al obligado.

Para hacer efectiva la sentencia pecuniaria se empleaba el embargo y venta de bienes determinados del demandante a favor del litigante vencedor. O la venta al detalle de todas las cosas del patrimonio del deudor.

La prisión por deudas fue utilizada, pero ya no es una detención privada como la que resultaba de la *manus injectio*, sino en cárceles públicas.

9. Procedimiento criminal

a. Delitos y penas

El derecho penal en Roma se inspiraba en razones de carácter político y no exclusivamente jurídicos. Aunque existían ciertos delitos que no perjudicaban a la sociedad en general, sino a un particular; por ello eran objeto de una acción privada, que se interponía y resolvía en un procedimiento ordinario ante el pretor.

El derecho penal primitivo romano castigaba el delito, al ser un acto ilícito, que provocaba la cólera divina. Es ahí que la pena corriente fuera la consagración del delincuente a los dioses.

Las normas penales romanas se caracterizaban por dos delitos: el *perduellio* --el ciudadano se convertía en enemigo del Estado, con lo que comprendía casi todos los delitos políticos-- y el *parricidium* --homicidio voluntario--.

La Ley de las XII Tablas regulaba y castigaba el *falso testimonio*, el *prevaricato*, el *robo de cosecha*, el *incendio* y los *sortilegios*.

Leyes posteriores ampliaron la legislación penal, y establecieron sanciones para los siguientes actos ilícitos:

- Homicidio
- Violencia
- Secuestro, rapto o venta de personas, la Ley Fabia de Plagiariis.
- Los delitos contra la honestidad --estupro, adulterio--
- Delitos políticos.

b. Judicia pública

Cuando se realizaban infracciones de carácter doméstico, la capacidad sancionadora estaba a cargo del paterfamilias; cuando eran infracciones de carácter religioso, eran sancionadas por los sacerdotes.

Fueron delitos de carácter privado: el hurto, rapiña, daño e injuria; sancionados únicamente por una acción civil. En los demás delitos las sanciones eran impuestas por los comicios. Ante éstos, los ciudadanos interponían su apelación, en aquellos cuya la sanción era la pena de muerte.

- Las quaestiones perpetuae. Significa la creación de tribunales criminales de carácter extraordinario y permanente, presididos por un magistrado que juzgaba asistido por un consejo.

Los delitos que eran de su competencia fueron: el incesto de las vestales y el proceso por la traición de los embajadores enviados para tratar con Yugurta.

Cada questio se regía por un procedimiento particular; así, por ejemplo, la Ley Servia Repetundarum no permitía la ampliatio, es decir, la facultad de los jueces de requerir mayores elementos de juicio antes de sentenciar, la Ley Acilia Repetundarum la autorizaba.

Desarrollo procesal

- 1). Se iniciaba con la denuncia del ciudadano, la cual sería admitida por el magistrado, posteriormente el demandante, formularia su acusación.
- 2). Cuando existía pluralidad de actores y el proceso establecía que debía ser uno nada más, se procedía al sorteo del acusador que los representaría a todos, los demás serían auxiliares.

Luego se procedía al interrogatorio del acusado por el magistrado, designándose la audiencia. Siempre y cuando no mediara la confesión del reo se establecía un término de diez días para la celebración de la audiencia.

- 3). Para la elección de los jueces se empleaba un procedimiento alterno, que consistía en la designación por parte del acusador de cien jueces, y por parte del acusado de otro número similar; luego cada parte recusaba a cincuenta jueces de la otra parte, para quedar únicamente cien. Bajo juramento, las partes realizaban su presentación para proceder a la votación, donde el jurado absolvía o condenaba al acusado; aunque podía darse el caso de empate, lo que significaba la absolución del acusado.

c. El senado

Fue un tribunal de justicia. Sus actuaciones se legitimizaban por la autorización expresa o tácita del pueblo o por circunstancias que afectaban profundamente la salud pública -- envenenamientos--.

d. Los magistrados

Los senadoconsultos ultimum concedieron a los cónsules y a otros magistrados facultades para imponer las penas más severas, que los magistrados extraordinarios poseían en la jurisdicción criminal. El poder de coerción no entraba en el campo del derecho penal, sólo debía reconocérsele jurisdicción criminal al magistrado cuando invocaba una delegación directa o indirecta del pueblo.

El emperador anuló las facultades judiciales del senado.

Resumen:



Establezco diferencias entre el procedimiento formularios, la legis acciones

ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE No. 4

Investigo y elaboro un cuadro comparativo de las acciones y procedimientos romanos, respecto del derecho nicaragüense.

RESUMEN DE LA UNIDAD

Debe entenderse la sucesión como el mecanismo que facilita el derecho, para que el patrimonio del causante pueda continuar en manos de un heredero, legatario.

La sucesión puede ser: por su causa y por su alcance, el primero se divide por causa de muerte y el segundo por causa inter vivos; el segundo se refiere a las sucesiones a título singular y a título universal.

La sucesión testamentaria tiene lugar cuando el causante ha designado a las personas llamadas a sucederle, en un acto rodeado de ciertas formalidades, denominado testamento.

La institución de heredero es el heredero que es instituido en el testamento, puede ser una o varias personas.

La sucesión ab intestato es cuando el causante no ha dejado testamento y los herederos suceden por medio de la ley.

El sistema procesal romano consistía en:

**EVALUACIÓN FINAL**

De acuerdo con el sistema sucesorio romano y el sistema procesal, explique la importancia jurídica de los aportes romanos a nuestra cultura jurídica

HOJA DE RESPUESTAS

ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE No. 1

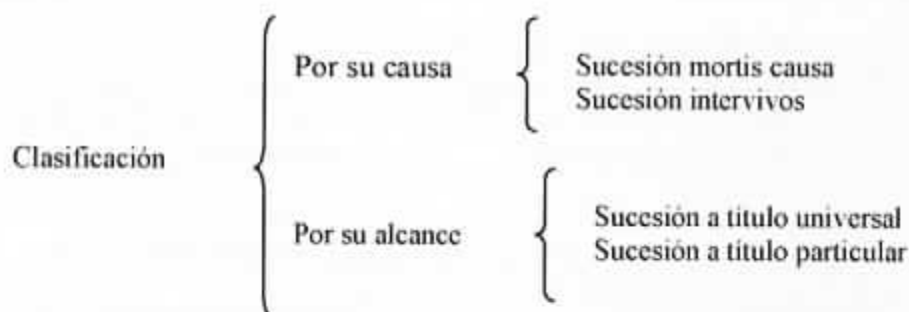
- 1. Defino el término de sucesión según los romanos y establezco diferencias con el concepto de nuestra legislación vigente.**

Los romanos lo definieron desde dos puntos de vista, uno amplio y otro restringido, el primero lo definen como el cambio de titular de un derecho subjetivo, y el segundo, como el cambio de titular de un conjunto de relaciones jurídicas de carácter patrimonial.

El Código Civil no da una definición concreta de sucesiones, pero se refiere a él el arto. 932. Cualquiera puede heredar, por muerte de una persona, todos sus bienes o parte de ellos, lo mismo por disposición de última voluntad que en virtud de la ley. En el primer caso, la sucesión se llama testamentaria; en el segundo, legítima. La sucesión puede ser parte testamentaria y parte legítima.

Arto. 933.- La sucesión es la transmisión de los derechos activos y pasivos que componen la herencia de una persona muerta, a la persona que sobrevive, a la cual la ley o el testador llama para recibirla.

- 2. Elaboro un cuadro sinóptico de la clasificación de sucesión según los romanos**



- 3. Investigo en nuestra legislación las cosas que pueden ser objeto de herencia según el derecho nicaragüense y lo comparo con el de los romanos.**

Presento los resultados de la investigación en la sesión correspondiente

- 4. Investigo y analizo la capacidad para ser heredero desde el punto de vista romano y señalo los requisitos que establece nuestra legislación**

Presento los resultados de la investigación en la sesión correspondiente

ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZJE No. 2

- 1. Investigo y analizo las características del acto testamentario según los romanos y las comparo con el Código Civil de Nicaragua.**

Presento los resultados de la investigación en la sesión correspondiente

- 2. Investigo y elaboro las formas de testar de acuerdo con el derecho vigente en Nicaragua y con el derecho romano**

Presento los resultados de la investigación en la sesión correspondiente

- 3. Investigo qué sistema de interpretación del testamento se utiliza en nuestro sistema y lo comparo con el sistema romano**

Presento los resultados de la investigación en la sesión correspondiente

- 4. Explico el concepto *ius Adcrescendi* y el de sustitución, investigo los casos en que se considera invalidado el testamento, según nuestro derecho vigente y lo comparo con el de Roma.**

Presento los resultados de la investigación en la sesión correspondiente

ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE No. 3

- 1. Investigo el régimen legal de la sucesión ab intestato en nuestro derecho y lo comparo con el romano**

Presento los resultados de la investigación en la sesión correspondiente

ACTIVIDAD DE AUTOAPRENDIZAJE No. 4

Investigo y elaboro un cuadro comparativo de las acciones y procedimientos romanos, con el derecho nicaragüense

Presento los resultados de la investigación en la sesión correspondiente

GLOSARIO

Actio: acción, ejecución, desempeño, demanda, pleito

Actio in factum: acciones creadas por el pretor para proteger situaciones y derechos indefensos.

Actio novi operis: acción concedida contra el propietario de un fundo, que viola su obligación de no levantar construcciones que disminuyan la luz o vista del vecino.

Adrogatio: adrogación, incorporación a la familia propia

Arbitratus: arbitrio, decisión, voluntad

Calamitas: daños, perjuicios, calamidad, desgracia, adversidad

Causa civiles obligandi: causa civil de obligación.

Confessio: confesión, declaración

Exceptio doli: excepción de dolo o por causa de dolo.

Exceptiones dilatoriae iudicis: excepciones dilatorias del juicio.

Sponsor: fiador

Sponsum: promesa

BIBLIOGRAFÍA

Arangio-Ruiz, Vincenzo. Instituciones de Derecho Romano. Buenos Aires : Depalma, 1986.

Arias Ramos, J. Derecho Romano. 18A. ED. -- Madrid : Revista de Derecho Privado, 1986

Arias, José: **Manual de Derecho Romano**, Editorial Guillermo Kraft LTDA., Buenos Aires, Argentina. 1941.

Avila Martel, Alamiro de Derecho Romano. Martel. -- 2A. ED. -- Santiago de Chile :Jurídica de Chile, 1992.

Errázuriz Eguiguren, Maximiano. Manual de Derecho Romano 4A. ED.Santiago de Chile : Jurídica, de Chile, 1997.

Fernández Buhe, Julio. Manual de Derecho Romano. Rosa María Yáñez. -- La Habana : Pueblo y Educación, 1982.

García Garrido, Manuel J.Derecho privado romano : acciones, casos, instituciones. 5A. ED. -- Madrid : Dykinson, 1991.

Gutiérrez Alviz, Faustino. Diccionario de Derecho Romano-- Madrid Reus, 1948.

Gutiérrez-Alviz y Armario, Faustino Diccionario de Derecho Romano. -- 3A. ED. --Madrid : REUS, 1982.

Guzmán Brito, Alejandro Derecho Privado Romano , Santiago de Chile : Jurídica de Chile, 1997.

Iglesias, Juan: **Derecho Romano Historia e Instituciones**, 11ª Ed., Ariel S.A, Barcelona, España. 1994.

Kunkel, Wolfgang. Historia del Derecho Romano 9A. ED. -- Barcelona : Ariel, 1985.

Margadant S, Guillermo Floris: **El derecho romano privado**. Editorial Esfinge S.A, México, D.F., 1965.

Oderigo, Mario N. Sinopsis de Derecho Romano. 6A. ED. -- Buenos Aires : Depalma, 1982.

Peña Guzmán, Luis Alberto. Derecho romano. -- 2A. ED. Buenos Aires : TEA, 1966.

Petit, Eugéne. Derecho Romano. Managua : Hispamer, 1994.

Petit, Eugéne: **Derecho Romano-Condensado de la obra de Eugéne Petit**, Hispamer, Managua, Nicaragua, 1994.

Rascón García, César Manual de Derecho Romano. Madrid : Tecnos, 1992.

Rasquín, José A.N. Manual de latín jurídico. 2A. ED. -- Buenos Aires : Depalma, 1993.

Sáinz Gómez, José María. Derecho Romano I. México : Limusa, 1997.

Silva, Sabino Ventura. Derecho romano : curso de derecho privado. -- 8A. ED. México : Porrúa, 1985.

Uscatescu, George. Del derecho Romano al Derecho Soviético Madrid : Instituto de Estudios Políticos, 1968.

va más lejos



Estimado/a estudiante:

La Universidad Centroamericana se complace en tenerlo/a como estudiante de la modalidad de educación a distancia e integrante de la comunidad educativa UCA. Al configurar este nuevo entorno de enseñanza y aprendizaje le hemos preparado específicamente este texto o módulo autoformativo, con un enfoque eminentemente pedagógico, para que usted, por sí mismo/a y de manera responsable e independiente, logre con facilidad los aprendizajes de la unidad curricular que desarrolla.

El texto que ahora tiene en sus manos le proporciona información relevante para su proceso de aprendizaje. En él encontrará holísticamente integrados los componentes del proceso didáctico: objetivos, contenidos, actividades, sistema de autoevaluación y procesos de retroalimentación para la autorregulación de sus aprendizajes.

Apoyarán el autoaprendizaje del módulo, profesores tutores y compañeros de grupo que periódicamente se reunirán con usted en la universidad, para aclarar, profundizar, perfeccionar y validar los conocimientos teóricos, prácticos y actitudinales obtenidos en la solución de la propuesta educativa de este módulo. De igual manera contará con asesorías individuales para reorientar y reafirmar los resultados de su estudio.

Esperamos que los logros sean los que usted, la UCA y la sociedad nicaraguense esperan. Reciba nuestro saludo y nuestra bienvenida.

Rosa Amelia Ruiz

Universidad Centroamericana
Dirección de Educación a Distancia
Msc. Rosa Amelia Ruiz
PBX: 278 3923 - 27 ext. 309
E-mail: ramelia@na.uca.edu.ni
www.uca.edu.ni

Facultad de Ciencias Económicas y Empresariales
Coordinación de Educación a Distancia
Msc. Sandra Palacios Rodríguez
PBX: 278 3923 - 27 ext. 130
E-mail: spr@na.uca.edu.ni

Facultad de Ciencias Jurídicas
Coordinación de Educación a Distancia
Msc. Cristian Alberto Robleto Arana
Telex: 278 6509
PBX: 278 3923 - 27 ext. 319
E-mail: robleto@na.uca.edu.ni

